

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы Волгоградской области Никуйко Ирина Борисовна, рассмотрев протокол и материалы дела № 17-03-14.3-02/697 об административном правонарушении, возбужденного в отношении генерального директора ООО «Евразия» Шевелевой Н.А. (.....) по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП РФ),

в присутствии Шевелевой Н.А. (генеральный директор Общества, подтверждается выпиской из ЕГРЮЛ, личность удостоверена по паспорту),

УСТАНОВИЛ:

11 декабря 2017 г. заместителем начальника отдела контроля государственных и муниципальных закупок, недобросовестной конкуренции и рекламы Волгоградского УФАС России составлен протокол об административном правонарушении в отношении генерального директора ООО «Евразия» Шевелевой Н.А., где было установлено следующее.

На стене жилого дома по адресу г. Волгоград, ул. Краснополянская, 44, возле магазина «Пив&ко» в период с 22.05.2017 по 12.06.2017 размещались рекламные конструкции следующего содержания: **«Пив&ко у нас отличная бонусная программа!** (конструкция №1), **Пив&ко Получай пиво бесплатно! Бонусная программа в Пив&ко!** (конструкция № 2)». Организация, осуществляющая свою деятельность под обозначением «Пив&ко» - ООО «Евразия» (ОГРН 1163443073694 ИНН/КПП 3443131431/344301001 юридический адрес ул. Краснополянская, д. 44, оф. 1, г. Волгоград, 400075).

В соответствии с п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), реклама – это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Рассматриваемая информация является рекламой, так как отвечает всем квалифицирующим признакам:

- распространяется посредством наружных конструкций;
- адресована неопределенному кругу (проходящим и проезжающим мимо магазина пива «Пив&Ко» людям);
- направлена на привлечение внимания и продвижение магазина пива Пив&ко и реализуемой продукции (пиво);

- направлена на формирование или поддержание интереса к объекту рекламирования и его продвижение на рынке.

Объектом рекламирования выступает магазин «Пив&ко» по адресу г. Волгоград, ул. Краснополянская, 44, а также пивная продукция данного магазина.

Согласно п. 5 ч. 2 ст. 21 Закона о рекламе реклама алкогольной продукции не должна размещаться с использованием технических средств стабильного территориального размещения (рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на крышах, внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их.

Также, в соответствии с ч. 3 ст. 21 Закона о рекламе реклама алкогольной продукции в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде ее чрезмерного потребления, причем такому предупреждению должно быть отведено не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

При этом, в соответствии с п. 17 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 N 508 (ред. от 20.12.2014) устранение нарушения не является основанием для отказа в возбуждении дела по признакам нарушения рекламного законодательства.

По данному факту определением от 27.07.2017 исх. № 02-12/4727 было возбуждено дело № 17-03-21-02/436 в отношении ООО «Евразия» по признакам нарушения п. 5 ч. 2 и ч. 3 ст. 21 Закона о рекламе.

В ходе рассмотрения дела Волгоградским УФАС России установлено, что рекламодателем и одновременно рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Евразия» (ОГРН 1163443073694 ИНН/КПП 3443131431/344301001 юридический адрес ул. Краснополянская, д. 44, оф. 1, г. Волгоград, 400075). ООО «Евразия» является арендатором встроенного нежилого помещения, расположенного по адресу: г. Волгоград, Краснополянская, д. 44 на основании договора аренды нежилого помещения между ООО «Евразия» и ООО «Эко Сити». С 15.06.2017 указанный договор расторгнут соглашением к данному договору от 15.06.2017.

Должностным лицом, ответственным за соблюдение ООО «Евразия» рекламного законодательства является генеральный директор ООО «Евразия» Шевелева Н.А. (...) (согласно выписке из ЕГРЮЛ).

В соответствии с п. 9 Устава ООО «Евразия» (см. вх. № 9191 от 27.09.2017) генеральный директор Общества является единоличным исполнительным органом общества. К тому же, генеральный директор обязан в своей деятельности соблюдать требования действующего законодательства,

руководствоваться требованиями настоящего устава ,решениями органов управления обществом, принятыми в рамках их компетенции ,а также заключенными с Обществом договорами и соглашениями ,в том числе заключенным с Обществом трудовым договором. Генеральный директор без доверенности действует от имени Общества, в том числе представляет его интересы и совершает сделки, обеспечивает выполнение планов деятельности Общества, заключает договоры и совершает иные сделки и др.

Представитель ООО «Евразия» на заседании Комиссии Волгоградского УФАС России 29 сентября 2017 года высказал позицию согласно которой он подтвердил, что рассматриваемая реклама размещалась на фасаде жилого дома возле магазина Пив&Ко. Распространялась реклама в период с 09.12.2016 по 12.06.2017 года. Рекламная конструкция была демонтирована после устного предупреждения от представителя администрации Дзержинского района о том, что рекламная конструкция размещена в форме баннера без соответствующего разрешения органа местного самоуправления.

В рамках рассмотрения дела № 17-03-21-02/436 представитель ООО «Евразия» представил учредительные документы, свидетельство о регистрации юридического лица, дополнительное соглашение о расторжении договора аренды № 54 от 24.08.2016 г. с ООО «Эко Сити», свидетельство на товарный знак Пив&Ко, изменение к свидетельству на товарный знак, договор коммерческой концессии, а также документы из Управления Роспотребнадзора по Волгоградской области по проводимой ими проверке.

В соответствии с Федеральным Законом от 22.11.1995 г. № 171-ФЗ «Об обороте алкогольной продукции», алкогольная продукция – это пищевая продукция, которая произведена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции, за исключением пищевой продукции в соответствии с перечнем, установленным Правительством Российской Федерации. Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как спиртные напитки (в том числе водка), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха.

Данная реклама распространяется при помощи наружной рекламной конструкции, размещенной на внешней стене жилого дома (**«Пив&ко у нас отличная бонусная программа! , Пив&ко Получай пиво бесплатно! Бонусная программа в Пив&ко!»**).

В совокупности с вывеской «Пив&ко», а также информацией: *«Получай пиво*

него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, арбитражные управляющие...

В ходе составления протокола от генерального директора ООО «Евразия» Шевелевой Н.А. письменные объяснения даны не были.

Согласно ч. 3 ст. 2.1 КоАП РФ назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

В действиях генерального директора ООО «Евразия» Шевелевой Н.А. содержится состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ – нарушение рекламодателем, рекламодателем законодательства о рекламе.

Объектом правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы, а также регламентированный порядок осуществления предпринимательской деятельности.

Объективную сторону состава административного правонарушения образует распространение рекламы, нарушающей требования законодательства о рекламе.

Субъектом правонарушения является Шевелева Н.А. - генеральный директор ООО «Евразия», один из учредителей Общества, ответственный за соблюдение рекламного законодательства, выступивший одновременно в качестве рекламодателя и рекламодателя ненадлежащей рекламы.

Субъективная сторона правонарушения характеризуется неосторожностью. В соответствии с ч. 2 ст. 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Должностное лицо, рассматривающее дело, приходит к выводу, что Шевелева Н.А. не обеспечила должного контроля рекламных материалов на соответствие законодательству, допустила распространение ненадлежащей рекламы, не предвидела возможность наступления вредных последствий своего действия хотя должна была и могла их предвидеть.

У должностного лица ООО «Евразия» имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

С 04.07.2016 вступили в силу изменения в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях, связанные с поддержкой субъектов малого и среднего предпринимательства.

Частью 1 статьи 4.1.1 «Замена административного наказания в виде административного штрафа предупреждением» (введена Федеральным [законом](#) от 03.07.2016 N 316-ФЗ) установлено, что являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей [раздела II](#) настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных [частью 2 статьи 3.4](#) настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных [частью 2](#) настоящей статьи.

На основании [статьи 3](#) Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" (далее - ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации") субъекты малого и среднего предпринимательства - это хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными настоящим Федеральным [законом](#), к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям.

Согласно реестру субъектов малого и среднего предпринимательства на сайте Федеральной налоговой службы <https://mrsp.nalog.ru/search.html> ООО «Евразия» является микропредприятием, что подтверждается выпиской из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства от 16.11.2017 № ЮЭ9965-17-2407716. Шевелева Н.А. является работником ООО

«Евразия» (выписка из ЕГРЮЛ – генеральный директор).

Согласно ч. 2 ст. 1.7 КоАП РФ закон, смягчающий или отменяющий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом улучшающий положение лица, совершившего административное правонарушение, имеет обратную силу, то есть распространяется и на лицо, которое совершило административное правонарушение до вступления такого закона в силу и в отношении которого постановление о назначении административного наказания не исполнено. Закон, устанавливающий или отягчающий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

Предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

Статья 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях применяется при выявлении нарушений законодательства Российской Федерации о рекламе, в т.ч. ст. 14.3 КоАП при наличии обстоятельств, установленных частью 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ.

Частью 2 статьи 3.4. «Предупреждение» установлено, что предупреждение устанавливается *за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.*

Как указано в п. 19.1 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», однородными считаются правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена одной статьей Особенной части КоАП РФ.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ повторное совершение однородного административного правонарушения – совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ за совершение однородного административного правонарушения.

Должностным лицом при рассмотрении дела установлены обстоятельства, предусмотренные частью 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (правонарушение совершено впервые, угрозы вреда жизни и здоровью людей, имущественного ущерба в результате совершенного правонарушения нет).

Должностное лицо, рассматривающее дело, в данном случае усматривает основания для применения ст.4.1.1. КоАП РФ и замены административного штрафа на предупреждение.

Руководствуясь статьями 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, 24.5, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать генерального директора ООО «Евразия» Шевелевой Н.А. (...) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

На основании статьи 4.1.1 КоАП РФ заменить административный штраф на предупреждение.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела. Постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

На основании статьи 30.3 КоАП жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1. КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.