

Постановление

по делу № **03-07/27-2017**

об административном правонарушении

«23» марта 2017 года

г. Йошкар-Ола

Заместитель руководителя — начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл, рассмотрев протокол от 28 февраля 2017 года и материалы дела об административном правонарушении № 03-07/27-2017, возбужденного в отношении должностного лица общества с ограниченной ответственностью «А» - директора М. по факту нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», выразившегося в распространении ненадлежащей рекламы в журнале «Женский клуб Марий Эл» №5 (66), сентябрь 2016 года на странице 42 следующего содержания: «Дублин Ирландский паб Поздние завтраки Бизнес-обед от 60 руб. Фитнес-меню Банкеты от 900 руб. Летняя терраса Кальян Акция каждый день! ул. Воинов-Интернационалистов, д. 246, тел. 922-122 vk.com/dublin1» (решение Комиссии Марийского УФАС России от 15.12.2016 по делу №03-21/65-2016), ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствие М.,

Установила:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) в ходе мониторинга средств массовой информации обнаружена реклама, содержащая признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Так, на странице 42 рекламно-информационного журнала для женщин «Женский клуб Марий Эл» №5 (66), сентябрь 2016 г. обнаружена реклама следующего содержания: «Дублин Ирландский паб Поздние завтраки Бизнес-обед от 60 руб. Фитнес-меню Банкеты от 900 руб. Летняя терраса Кальян Акция каждый день! ул. Воинов-Интернационалистов, д. 246, тел. 922-122 vk.com/dublin1», содержащая признаки нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) по следующим основаниям.

По результатам мониторинга антимонопольным органом возбуждено дело №03-21/65-2016 по факту распространения рекламы, содержащей признаки нарушения пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе.

Решением Комиссии Марийского УФАС России от 15.12.2016 по делу №03-21/65-

2016 рассматриваемая реклама признана ненадлежащей по следующим основаниям.

Марийским УФАС России возбуждено дело №03-07/27-2017 об административном правонарушении по части 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ в отношении должностного лица ООО «А» М. по факту нарушения пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе.

Уведомление о составлении протокола от 17.02.2017 исх. №03-07/1288 с указанием даты, времени и места составления протокола направлено заказным письмом с уведомлением по адресу места регистрации М.

Письмом от 27.02.2017 исх. №б/н (вх. №1948) М. заявлено ходатайство о составлении протокола в ее отсутствии.

Протокол об административном правонарушении №03-07/27-2017 от 28.02.2017 составлен специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России в соответствии со статьями 28.2, 28.3 КоАП РФ в отсутствии М.

Копия протокола №03-07/27-2017 от 28.02.2017 исх. №03-07/1536 направлен заказным письмом с уведомлением М.

Определением от 13.03.2017 об отложении и продлении срока рассмотрения дела об административном правонарушении рассмотрение дела №03-07/27-2017 отложено в связи с необходимостью надлежащего извещения М. о дате, времени и месте рассмотрения протокола от 28.02.2017 №03-07/27-2017. Копия определения направлена по адресу места регистрации должностного лица ООО «А» М.

М. заявлено письменное ходатайство от 14.03.2017 исх. №б/н (вх. №2811) о рассмотрении протокола №03-07/27-2017 без ее участия.

Таким образом, на момент рассмотрения дела №03-07/27-2017 должностное лицо ООО «А» М. было надлежащим образом извещено о дате, времени и месте рассмотрения.

Протоколом установлено следующее.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) в ходе мониторинга средств массовой информации обнаружена реклама, содержащая признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Так, на странице 42 рекламно-информационного журнала для женщин «Женский клуб Марий Эл» №5 (66), сентябрь 2016 г. обнаружена реклама следующего содержания: «Дублин Ирландский паб Поздние завтраки Бизнес-обед от 60 руб. Фитнес-меню Банкеты от 900 руб. Летняя терраса Кальян Акция каждый день! ул. Воинов-Интернационалистов, д. 246, тел. 922-122 vk.com/dublin1», содержащая признаки нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) по следующим основаниям.

По результатам мониторинга антимонопольным органом возбуждено дело №03-21/65-2016 по факту распространения рекламы, содержащей признаки нарушения пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе.

Решением Комиссии Марийского УФАС России от 15.12.2016 по делу №03-21/65-2016 рассматриваемая реклама признана ненадлежащей по следующим основаниям.

Реклама - 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. Объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама. Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (статья 3 Закона о рекламе).

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Рассматриваемая информация о ирландском пабе «Дублин» является рекламой, поскольку она распространена в информационном издании и направлена на привлечение внимания как к ирландскому пабу «Дублин», так и к услугам, которые предлагаются потребителям: поздние завтраки, бизнес-обед, фитнес-меню, банкеты, кальян.

Таким образом, спорная реклама способствует формированию и поддержанию интереса как к ирландскому пабу «Дублин», так и к его услугам, а также продвижению их на рынке.

Одной из целей Закона о рекламе является предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы (статья 1 Закона о рекламе).

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе не допускается реклама: табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

В спорной рекламе одним из объектов рекламирования является кальян, рекламирование которого не допускается Законом о рекламе.

Таким образом, спорная реклама нарушает пункт 8 статьи 7 Закона о рекламе.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее

полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Между ИП М. и ООО «А» в лице директора М. заключен договор от 26.07.2016 на оказание рекламно-информационных услуг.

В соответствии с пунктом 1.1. указанного договора ИП М. обязуется разместить рекламно-информационные материалы ООО «А» в ежемесячном бесплатном рекламно-информационном журнале «Женский клуб Марий Эл», а общество обязуется оплатить ИП М. услуги по размещению материала.

Во исполнение договора от 26.07.2016 на оказание рекламно-информационных услуг ООО «А» обязуется предоставить рекламно-информационные материалы для размещения их в издании с соблюдением всех требований действующего законодательства Российской Федерации. Общество гарантирует и несет ответственность за достоверность сведений, содержащихся в материалах (пункт 2.1. договора от 26.07.2016).

Пунктами 3.1., 3.2., 3.3. указанного договора предусмотрено, что предприниматель обязуется разместить рекламно-информационные материалы в сроки и объеме, согласованные с ООО «А», представить на утверждение обществу оригинал-макет рекламно-информационных материалов до начала тиражирования.

Об исполнении указанного договора свидетельствуют представленные платежные документы: платежное поручение от 09.09.2016 №***, акт от 12.09.2016 №***, счет от 26.08.2016 №***, соглашение о зачете от 12.09.2016 между ООО «А» и ООО «Ф».

Рекламораспространителем спорной рекламы является ИП М., рекламодателем – ООО «А».

В соответствии с пунктами 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе несут рекламодатель и рекламораспространитель.

Ответственность за данное административное правонарушение предусмотрена частью 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ.

В соответствии с частью 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем запрета [рекламы](#) табака, табачной продукции, табачных изделий или курительных принадлежностей влечет наложение административного штрафа на должностных лиц от десяти тысяч до двадцати пяти тысяч рублей.

В силу части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Согласно п. 1 ст. 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена

административная ответственность.

Одним из обстоятельств, подлежащих выяснению по делу об административном правонарушении, является виновность лица в совершении административного правонарушения (ст. 26.1 КоАП РФ).

В силу 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.

Под должностным лицом в КоАП РФ следует понимать лицо – руководителя, работника организации, совершившее административное правонарушение в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций.

Организационно-распорядительные функции включают в себя руководство коллективом, расстановку и подбор кадров, организацию труда или службы подчиненных, поддержание дисциплины, применение мер поощрения и наложение дисциплинарных взысканий и иные.

К административно-хозяйственным функциям могут быть, в частности, отнесены полномочия по управлению и распоряжению имуществом и денежными средствами, находящимися на балансе и банковских счетах организаций и учреждений, воинских частей и подразделений, а также совершение иных действий: принятие решений о начислении заработной платы, премий, осуществление контроля за движением материальных ценностей, определение порядка их хранения и т.п.

Должностным лицом ООО «А», ответственным за размещение спорной рекламы в журнале «Женский клуб Марий Эл» №5 (66), сентябрь 2016 года, является директор общества – М.

М. не приняла необходимых и достаточных мер для соблюдения законодательства о рекламе.

Антимонопольным органом установлено, что должностное лицо ООО «А» М. при должной внимательности и осмотрительности при размещении рекламы могла предвидеть последствия - возможность нарушения законодательства о рекламе, имела возможность выполнить возложенную на нее обязанность, и предотвратить совершение административного правонарушения, но не предприняла всех зависящих от нее мер по соблюдению действующего законодательства о рекламе.

Антимонопольный орган на основе собранных по делу доказательств, приходит к выводу, что вина М. в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе установлена.

Место совершения административного правонарушения: Республика Марий Эл.

Время совершения административного правонарушения: 09.09.2016 – дата выхода

журнала «Женский клуб Марий Эл» №5 (66), сентябрь 2016 г.

Состав административного правонарушения, совершённого должностным лицом ООО «А» М. и предусмотренного частью 4 статьи 14.3.1. КоАП РФ, образуют:

- объект административного правонарушения - установленный порядок производства, размещения и распространения рекламы табака, табачной продукции, табачных изделий или курительных принадлежностей;

- объективная сторона — действия должностного лица ООО «А» М., направленные на доведение рекламы до потребителей с нарушением пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе;

- субъект правонарушения – должностное лицо ООО «А» М.,

- субъективная сторона - виновное совершение административного правонарушения, так как у М., имелась возможность соблюдения законодательства о рекламе, но ею не были приняты все зависящие от нее меры по его соблюдению.

Таким образом, в действиях М. имеется состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ.

При рассмотрении дела №03-07/27-2017 об административном правонарушении должностным лицом Марийского УФАС России был исследован вопрос о признании правонарушения малозначительным.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Как разъяснил Верховный Суд Российской Федерации в пункте 21 постановления Пленума от 24.03.2005 №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений. При этом такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения.

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Таким образом, административные органы обязаны установить не только формальное сходство содеянного с признаками того или иного административного правонарушения, но и решить вопрос о социальной опасности деяния.

Действия должностного лица ООО «А» М. содержат нарушение законодательства о рекламе и свидетельствуют о пренебрежительном отношении должностного лица к исполнению своих обязанностей по соблюдению норм в сфере законодательства о рекламе.

Совершенное М. правонарушение посягает на установленные нормативными правовыми актами гарантии на защиту потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку требования законодательства о рекламе, а также установление в части 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ административной ответственности за их нарушение направлены на охрану прав потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку потребители признаются слабой стороной данных отношений, не обладающей специальными познаниями.

Марийское УФАС России приходит к выводу, что совершенное правонарушение несет существенную угрозу правоохраняемым отношениям.

Таким образом, оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя, должностное лицо Марийского УФАС России пришло к выводу о том, что совершенное М. правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с чем, отсутствуют основания для признания его малозначительным.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ), не установлено.

Ответственность за нарушение требований пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе предусмотрена частью 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ.

В соответствии с частью 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем запрета [рекламы](#) табака, табачной продукции, табачных изделий или курительных принадлежностей влечет наложение административного штрафа на должностных лиц от десяти тысяч до двадцати пяти тысяч рублей.

По смыслу статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания учитываются характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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](#) КоАП РФ 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](#) КоАП РФ.

В силу части 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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.

Согласно сведениям, содержащимся на сайте Федеральной налоговой службы <https://rmsp.nalog.ru> в разделе «Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства» ООО «А».

Сведения о том, что должностное лицо ООО «А» М. ранее привлекалась за совершение аналогичного правонарушения, в материалах дела об административном правонарушении отсутствуют. Аналогично отсутствует документально подтвержденная информация о возникновении 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 при совершении рассматриваемого правонарушения, о наличии материального ущерба.

В соответствии со статьей 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

Предупреждение является официальным предостережением лица о недопустимости противоправного поведения. Вынесение предупреждения является профилактической мерой, которая призвана побудить правонарушителя к добровольному исполнению нарушенной им же обязанности, способствовать выполнению им правовых обязанностей. Вместе с тем применение этой меры, как и других административных санкций, влечет для правонарушителя неблагоприятные правовые последствия. Субъект ответственности в течение года считается лицом, привлекавшимся к административной ответственности.

Должностное лицо Марийского УФАС России, оценив представленные доказательства в их совокупности, принимает во внимание вышеизложенные конкретные обстоятельства совершения административного правонарушения, отсутствие отягчающих ответственность обстоятельств и считает, что для достижения целей административного наказания, установленных частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ должностному лицу ООО «А» М. достаточно такой меры административного наказания как предупреждение.

Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 2.10, 3.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, ч. 4 ст. 14.3.1, 23.48, ч. 1 ст. 29.9, 29.10 КоАП РФ, статьями 25, 33, 38 Закона о рекламе

Постановила:

Привлечь должностное лицо общества с ограниченной ответственностью «А» директора М. к административной ответственности по части 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ и назначить ему наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частью 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.