ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 07-18-04/2019

«06» февраля 2019 года г. Оренбург

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области «…» (далее по тексту – Должностное лицо), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 07-18-04/2019 возбужденного в отношении ООО «Альфа Оренбург» (ИНН 5610146627, ОГРН1125658018452) по факту нарушения требований части 2.1 статьи 21 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 (далее – Закон о рекламе),

в присутствии представителя ООО «Альфа Оренбург» «…» (доверенность от 24.08.2018г.),

УСТАНОВИЛА:

В Оренбургское УФАС России поступило обращение «…» (вх. №5492 от 25.07.2018г.) о распространении листовок с рекламой алкогольной продукции, превышающей норму этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции, вне стационарных торговых объектах. По мнению заявителя, данная информация распространяется с признаками нарушения требований Федерального закона Российской Федерации «О рекламе» №38-ФЗ от 13.03.2006 г. (далее – Закон о рекламе).

Оренбургским УФАС России установлено, что по адресу г. Оренбург, ул. Терешковой, д.25, подъезд 1 распространяются листовки с рекламой пива следующего содержания: «Все пиво по 46.99 рублей за литр!!! Попробуйте 8 потрясающих сортов пива! Пшеничка пиво светлое нефильтрованное. Венское традиционное пиво светлое. Бархатное пиво темное. Жигулевское пиво светлое. Арсенальное пиво светлое. Невское пиво светлое. Сибирская корона пиво светлое. Варим сусло пиво светлое нефильтрованное. Чрезмерное употребление пива вредит вашему здоровью».

Согласно ч.1 ст. 3 Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) 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. Оренбургским УФАС России установлено, что вышеуказанная информация, подпадает под понятие рекламы в соответствии с ч.1 ст.3 Закона о рекламе. Следовательно, требования Закона о рекламе распространяются на данную рекламную листовку.

Согласно ч.2.1 ст.21 Закона о рекламе реклама алкогольной продукции с содержанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции разрешается только в стационарных торговых объектах, в которых осуществляется розничная продажа алкогольной продукции, в том числе в дегустационных залах таких торговых объектов. Реклама вина и игристого вина (шампанского), произведенных в Российской Федерации из выращенного на территории Российской Федерации винограда разрешается на выставках пищевой продукции (за исключением продуктов детского питания) и выставках организаций общественного питания.

В нарушение указанной нормы реклама алкогольной продукции с содержанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции распространялась посредством рекламных листовок вне стационарного торгового объекта, а именно в подъезде многоквартирного дома, о чем свидетельствуют фотографии, приложенные в материалы дела.

Решением №07-17-32/2018 установлено, что в соответствии с поступившим заявлением «…», переданным МУ МВД России «Оренбургское», 13.09.2018 года сотрудниками антимонопольного органа проведена проверка содержания распространяемых листовок магазина «Красное и белое» по адресу г. Оренбург, ул. Терешковой, д.25, подъезд 1 на предмет соответствия Закона о рекламе.

Ввиду чего был выбран магазин «Красное и белое», расположенный по адресу ул. Аксакова, д.8 для подтверждения/опровержения факта проводимой акции, указанной в листовке. Адрес магазина «Красное и белое» определялся антимонопольным органом выборочно. Предпринимательскую деятельность в данном магазине осуществляет ООО «Альфа Оренбург».

По результатам проверки Оренбургское УФАС России приходит к выводу, что указанные в листовках сорта пива продаются в магазине

«Красное и Белое», в частности по адресу ул. Аксакова, д.8, г. Оренбург по акции 46.99 рублей за литр. Количество сортов пива, реализуемых в магазинах «Красное и белое» по вышеуказанному адресу, соответствует количеству сортов пива рекламируемых в листовках.

В соответствии с решением №07-17-32/2018 ООО «Альфа Оренбург» не заключало договоры на изготовление рекламных материалов с 01 января 2018 года.

В ходе рассмотрения дела №07-17-32/2018 представитель ООО «Альфа Оренбург» пояснил, что ООО «Альфа Оренбург» выпускает только журналы «Красное и Белое», распространяемые в магазинах «Красное и Белое». В доказательство данного факта были представлены копии журналов «Красное и Белое» №264/18 сентября – 1 октября/2018 и №265/2 – 15 октября2018. Договор на изготовление указанных журналов заключен с ООО «Килобайт».

Из письменных пояснениях, предоставленных в материалы дела №07-17-32/2018 следует, что ООО «Альфа Оренбург» рассматриваемые листовки не распространялись. Общество полагает, что распространение листовок имеет характерные черты действий со стороны конкурентов, т.к. товары, реализуемые в магазинах «Красное и Белое», имеют низкие цены, что порождает высокий спрос потребителей.

ООО «Альфа Оренбург» предоставлен договор №10/ от 01.10.2014 года, заключенный с ООО «Килобайт», на предоставление услуг по техническому обслуживанию, ремонту и содержанию торговых залов, кабинетов, производственных помещений, мест общественного питания, придомовой территории, а также услуг по техническому обслуживанию и ремонту оборудования, в состав которого включается инженерное оборудование, климатическое, холодильное и другое (далее – Договоры).

Согласно Соглашению, приложенному к договору, от 01.01.2016 ООО «Килобайт» обязуется оказывать услуги по программному обеспечению, которое включает в себя разработку сайтов для ООО «Альфа Оренбург», создание программного кода сайта, программных модулей сайта, верстка сайта, размещение сайта на тестовом сервере, разработку и размещение на сайте мобильного приложения, отправку СМС-сообщений покупателям/потребителям ООО «Альфа Оренбург» (далее – Соглашения).

Решением подтверждается факт того, что реализация разливного пива, рассматриваемых сортов, осуществляется не во всех магазинах, а лишь в тех, которые являются отдельно стоящими помещениями. Цены на товары, в том числе на пиво, в каждом магазине «Красное и Белое»

разные.

Материалами дела №07-17-32/2018 установлено, что ООО «Альфа Оренбург» с заявлением в правоохранительные органы о распространении от лица магазинов «Красное и Белое» рекламных листовок не обращалось.

Кроме того, ООО «Альфа Оренбург» в материалы дела №07-17-32/2018 предоставлены счет-фактуры в период с 01.07.2018 по 01.10.2018 на следующие сорта пива: пиво Венское светлое, пиво Волжская пивоварня Бархатное темное, пиво Пшеничка нефильтр. Пшеничное, пиво Сибирская корона классическое светлое паст., пиво Хмель&Солод светлое пастер., Арсенальное пиво светлое, Жигулевское пиво светлое.

В материалы дела ООО «Альфа Оренбург» была предоставлена Должностная инструкция Администратора магазина «Красное и Белое».

В соответствии с пунктом 2.10 и пунктом 3.2.5 Должностной инструкции Администратора магазина, утвержденной 01.03.2013 директором ООО «Альфа Оренбург» «…», представленной в материалы дела, администратор магазина ведет деятельность по установлению цен на товары исходя из мониторинга цен у конкурентов.

В ходе рассмотрения дела было установлено, что ООО «Килобайт» изготавливает рекламные журналы «Красное и Белое», а также наполняет информацией сайт ООО «Альфа Оренбург». Однако текст информации, размещаемой на сайт ООО «Альфа Оренбург», а также в рекламные журналы «Красное и Белое», предоставляет маркетинговое агентство.

Представитель обществ указывает, что службой безопасности ООО «Альфа Оренбург» проводилась проверка, согласно которой подтверждается факт рассылки листовок, однако не установлено лицо, распространявшее их в подъезде многоквартирного дома.

Решением №07-17-32/2018 установлено, что ООО «Альфа Оренбург» осуществляет реализацию алкогольной продукции в городе Оренбурге через торговую сеть «Красное и Белое».

Коммерческое обозначение «Красное и Белое» используется в городе Оренбурге названным хозяйствующим субъектом – ООО «Альфа Оренбург».

Общество в период за 2018 год, а именно в период подачи заявления «…», осуществляло реализацию товара, указанного в рассматриваемых листовках, что подтверждается представленными в материалы дела товарными накладными о приобретении указанной продукции, счет-

фактурами на отгрузку товара, а также актом проверки Оренбургского УФАС России.

Решением №07-17-32/2018 подтверждается факт того, что ранее конкуренты не препятствовали обществу в осуществлении предпринимательской деятельности (подтверждается представителем обществ), а также заявления ООО «Альфа Оренбург» в правоохранительные органы по данному факту не подавались.

Согласно решению 07-17-32/2018 Комиссия Оренбургского УФАС России приходит к выводу о том, что рассматриваемая реклама распространялась с целью привлечения внимания потенциальных клиентов к товарам, реализуемым магазином «Красное и Белое». На момент распространения рекламы в магазинах «Красное и Белое» реализовались следующие сорта пива: Хмель&Солод – 4,9% крепость, 11% плотность; Сибирская корона пиво светлое – 5,3% крепость, 12% плотность; Бархатное пиво темное – 4,6% крепость, 12% плотность; Арсенальное пиво светлое – 4,7% крепость, 10,5% плотность; Жигулевское пиво светлое – 4,2% крепость, 10,5% плотность; Пшеничка пиво светлое нефильтрованное – 4,8% крепость, 12% плотность; Венское традиционное пиво светлое – 4,5% крепость, 11% плотность. В листовке указано пиво «Варим сусло пиво светлое нефильтрованное», однако реализуется пиво «Хмель&Солод».

Из представленного перечня сортов пива этиловый спирт пять и более процентов содержится в пиве «Сибирской короне пиво светлое».

Материалами дела №07-17-32/2018 подтверждается, что предпринимательскую деятельность на территории города Оренбурга в магазинах «Красное и Белое» по розничной продаже товаров, осуществляет на момент распространения спорных листовок ООО «Альфа Оренбург».

Исходя из содержания части 6 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных ч.2.1 ст.21 Закона о рекламе, несет ракламораспространитель.

Рекламораспространитель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Предпринимательскую деятельность на территории города Оренбурга в магазинах «Красное и Белое» по розничной продаже товаров осуществляет ООО «Альфа Оренбург», на основании чего рекламораспространителем такой рекламы следует считать – ООО «Альфа Оренбург» (ИНН 5610146627, ОГРН 1125658018452 юридический

адрес: 460001, г. Оренбург, ул. Карла Маркса, д.135).

Таким образом, ООО «Альфа Оренбург» нарушило требования части 2.1 статьи 21 Закона о рекламе.

Проанализировав материалы дела, Должностное лицо признала их достаточными для возбуждения административного дела №07-18-04/2019 в отношении ООО «Альфа Оренбург» (ИНН 5610146627, ОГРН 1125658018452 юридический адрес: 460001, г. Оренбург, ул. Карла Маркса, д.135) по факту нарушения части 1 статьи 14.3 КоАП РФ за нарушение требований, установленных части 2.1 статьи 21 Закона о рекламе.

На рассмотрении дела об административном правонарушении № 07-18-04/2019 представитель ООО «Альфа Оренбург» не согласился с вменяемым нарушением. Однако «…» не предоставил иные опровержения, которые бы свидетельствовали о непричастности ООО «Альфа Оренбург» к распространяемым листовкам с рекламой алкогольной продукции по адресу ул. Терешковой, д.25, г. Оренбург.

Согласно части 2 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях ООО «Альфа Оренбург» признается виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, поскольку у него имелась возможность для соблюдения требований, установленных частью 2.1 статьи 21 Закона о рекламе, но ООО «Альфа Оренбург» не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (доказательства обратного не представлены). Объективные обстоятельства, делающие невозможным соблюдение установленных законом запретов, не установлены.

Материалами Комиссионного дела № 07-17-32/2018 подтверждается факт нарушения требований, установленных частью 2.1 статьи 21 Закона о рекламе (ответственность за нарушение данной нормы установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ).

Принимая во внимание положения ст. 2.3 КоАП РФ вина ООО «Альфа Оренбург» в совершении административного правонарушения выражена в форме неосторожности, поскольку правонарушитель не осознавал противоправности характера своего деяния и не предвидел возможности наступления вредных последствий его совершения, хотя должен был в силу своего правового статуса и мог (доказательства обратного в материалы дела не представлены) предвидеть последствия содеянного.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлено, что за нарушение

установленных законодательством о рекламе требований к рекламе распространяемой по сетям электросвязи:

влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц и индивидуальных предпринимателей - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Следовательно, действия ООО «Альфа Оренбург» влекут наложение административного штрафа на него от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Учитывая принцип соразмерности, выражающий требования справедливости и предполагающий дифференциацию ответственности в зависимости от тяжести содеянного, Должностное лицо считает, что привлечением к административной ответственности в виде наложения административного штрафа на ООО «Альфа Оренбург» в размере 100 000 (ста тысяч) рублей будет реально достигнута цель предупреждения совершения новых правонарушений.

При назначении административного штрафа Должностным лицом учтено, что обстоятельств отягчающих административную ответственность, а также обстоятельств смягчающих административную ответственность ООО «Альфа Оренбург» материалами дела не установлено.

Согласно части 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 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.

Должностным лицом установлено, что ООО «Альфа Оренбург» не включено в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства.

Оценив доказательства на основании ст. 26.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушении по своему

внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности, оценив конкретные обстоятельства и характер совершения правонарушения, руководствуясь законом и правосознанием, Должностное лицо приходит к выводу о том, что правонарушение, за которое ООО «Альфа Оренбург» привлечено Оренбургским УФАС России к административной ответственности в виде штрафа на основании статьи 4.1.1 КоАП РФ, не может быть признано малозначительным, в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ, исходя из следующего:

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные рассматривать дела об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

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 отношений.
Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.
Административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, имеет формальный состав, предусматривающий привлечение к административной ответственности независимо от наступления материальных последствий.
Руководствуясь статьей 33 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 года и статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ), на основании части 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1.Признать ООО «Альфа Оренбург» (ИНН 5610146627, ОГРН 1125658018452 юридический адрес: 460001, г. Оренбург, ул. Карла Маркса, д.135) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьей 14.3 КоАП РФ за нарушение

требований части 2.1 статьи 21 Закона о рекламе.

2.Наложить на ООО «Альфа Оренбург» административный штраф в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Согласно ст. 32.2 КоАП РФ копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление по делу об административном правонарушении (возможно по факсу: 77-80-70).

Неуплата административного штрафа в срок (в соответствии со статьей 20.25 КоАП РФ) влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления в порядке, предусмотренном статьями 30.1, 30.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Реквизиты для перечисления штрафа

за нарушение законодательства РФ о рекламе

Получатель: ИНН 5610042191 КПП 561001001 УФК по Оренбургской области (для Оренбургского УФАС России)

КБК 161 116 26000 01 6000 140 ОКТМО 53701000

Банк получателя: Отделение по Оренбургской области Уральского главного управления Центрального банка Российской Федерации

БИК 045354001 расчетный счет 40101810200000010010

Назначение платежа: штраф за нарушение законодательства о рекламе

40 %-в федеральный бюджет

60%- в бюджет Оренбургской области

УИН 16162021100001533545

Заместитель руководителя управления «…»

Копию постановления получил «_____» _____ 2019 г.

/_____/ _____

(подпись) (расшифровка подписи)