

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы Волгоградской области Никуйко Ирина Борисовна, рассмотрев протокол и материалы дела № 17-03-14.3-02/634 об административном правонарушении, возбужденного в отношении ООО «Евразия» (ОГРН 1163443073694 ИНН/КПП 3443131431/344301001 юридический адрес ул. Краснополянская, д. 44, оф. 1, г. Волгоград, 400075) по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП РФ),

в присутствии представителя ООО «Евразия» - Шевелева Н.А. (генеральный директор Общества, подтверждается выпиской из ЕГРЮЛ, личность удостоверена по паспорту),

УСТАНОВИЛ:

16 ноября 2017 г. заместителем начальника отдела контроля государственных и муниципальных закупок, недобросовестной конкуренции и рекламы Волгоградского УФАС России составлен протокол об административном правонарушении в отношении ООО «Евразия», 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 рекламораспространителем 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 соглашение к данному договору от 15.06.2017.

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 бесплатно»* можно сделать вывод, что объектом рекламирования выступает именно пиво (алкогольная продукция).

Пиво является видом алкогольной продукции, а значит на его рекламу распространяются требования статьи 21 Закона о рекламе.

Таким образом, рассматриваемая реклама нарушает требования п. 5 ч. 2 ст. 21 Закона о рекламе.

При этом запрет на размещение наружной рекламы алкоголя (п. 5 ч. 2 ст. 21 Закона о рекламе) поглощает требование о наличии предупреждения о вреде чрезмерного потребления алкогольной продукции, установленное ч. 3 ст. 21 Закона о рекламе.

- результатам рассмотрения дела № 17-03-21-02/436 наружная реклама: **«Пив&ко у нас отличная бонусная программа! , Пив&ко лучай пиво бесплатно! Бонусная программа в Пив&ко!»**, распространяемая в

период с 22.05.2017 по 12.06.2017 с использованием наружных рекламных конструкций по адресу г. Волгоград, ул. Краснополянская, 44 признана ненадлежащей, нарушающей требования п. 5 ч. 2 ст. 21 Закона о рекламе.

В ходе составления протокола представителем ООО «Евразия» Шевелевой Н.А. были даны письменные объяснения, согласно которым она полностью поддерживает объяснения, данные в рамках рассмотрения дела № 17-03-21-02/436.

Нарушение рекламоделателями, рекламодателями, рекламодателями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе в силу ч. 4 ст. 38 Закона о рекламе влечёт за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

ООО «Евразия» является одновременно и рекламодателем и рекламодателем указанной рекламы.

В соответствии со ст. 38 Закона о рекламе, за нарушение ч. 2 и ч. 3 ст. 21 Закона о рекламе ответственность несёт как рекламодатель, так и рекламодатель (за нарушение ч. 3 ст. 21 Закона о рекламе).

Согласно ч. 1 ст. 2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II Кодекса или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В действиях ООО «Евразия» содержится состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ – нарушение рекламодателем и 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 ООО «Евразия», выступивший одновременно в качестве рекламодателя и рекламодателя ненадлежащей рекламы.

В силу ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

У ООО «Евразия» имелась возможность для соблюдения в своей деятельности правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, однако лицом 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.

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 ООО «Евразия» (ОГРН 1163443073694 ИНН/КПП 3443131431/344301001) юридический адрес ул. Краснополянская, д. 44, оф. 1, г. Волгоград, 400075) 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.