

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

об административном правонарушении № 497/09-АДМ-2018

«10» августа 2018г.

г. Кемерово

Я, <...>, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев дело об административном правонарушении № 497/09-АДМ-2018, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Ресторанный дворик» (далее – ООО «Ресторанный дворик»; ИНН 4205288933, КПП 420501001, ОГРН 1144205009211, юридический адрес: 650000, г. Кемерово, пр. Кузнецкий, 17, офис 506; дата регистрации в качестве юридического лица 30.05.2014), по факту совершения правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии защитника ООО «Ресторанный дворик» <...> по доверенности от <...>,

УСТАНОВИЛА:

16.07.2018 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 23/А-14.8-2018, возбужденного в отношении ООО «Ресторанный дворик», принято решение о признании действий ООО «Ресторанный дворик», выразившихся в незаконном использовании символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018, нарушением статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»).

В соответствии со статьей 14.8 ФЗ «О защите конкуренции» не допускаются иные формы недобросовестной конкуренции наряду с предусмотренными статьями 14.1 - 14.7 настоящего Федерального закона.

25.07.2018 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 06.08.2018 на 14 часов 00 минут. Уведомление было направлено ООО «Ресторанный дворик» посредством электронной почты, а также вручено представителю Общества заместителю директора ООО «Ресторанный дворик» <...> под расписку.

06.08.2018 на составление и подписание протокола законный представитель ООО «Ресторанный дворик» не явился. Сведениями о надлежащем извещении ООО «Ресторанный дворик» о дате, времени и месте составления и подписания протокола Кемеровское УФАС России не располагало.

06.08.2018 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 10.08.2018 на 10 часов 20 минут. Уведомление было направлено ООО «Ресторанный дворик» посредством

электронной почты, а также вручено директору Общества под расписку (расписка о вручении имеется в материалах дела).

10.08.2018 состоялась процедура составления и подписания протокола № 497/09-АДМ-2018 об административном правонарушении в присутствии защитника ООО «Ресторанный дворик» <...> по доверенности, которая пояснила о том, что в действиях Общества отсутствует состав административного правонарушения, поскольку нарушение произошло в связи с неправомерными действиями маркетолога ООО «Ресторанный дворик», которая, в нарушение должностной инструкции, не поставив в известность директора ООО «Ресторанный дворик» разместила информацию с символикой чемпионата мира по футболу FIFA 2018.

10.08.2018 определением были назначены дата, время и место рассмотрения дела об административном правонарушении – 10.08.2018 на 10 часов __ минут. Копии определения и протокола № 497/09-АДМ-2018 были вручены представителю ООО «Ресторанный дворик» <...> по доверенности, а также направлено по адресу ООО «Ресторанный дворик» посредством электронной почты.

10.08.2018 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «Ресторанный дворик» о назначении рассмотрения дела № 497/09-АДМ-2018 об административном правонарушении на 10.08.2018 и рассмотрении данного дела в отсутствие законного представителя Общества при участии защитника ООО «Ресторанный дворик» <...> по доверенности.

10.08.2018 состоялось рассмотрение дела № 497/09-АДМ-2018 об административном правонарушении в присутствии защитника ООО «Ресторанный дворик» <...>, которая пояснила, что Общество не могло принять зависящие от него меры по соблюдению норм действующего законодательства, поскольку не обладало информацией о том, что маркетологом защитника ООО «Ресторанный дворик» в нарушение должностной инструкции будет размещена в рекламе и меню символика чемпионата мира по футболу FIFA 2018, просила применить административный штраф в размере менее минимального размера штрафа, предусмотренного законодательством. Указала о том, что ООО «Ресторанный дворик» является субъектом малого предпринимательства и у Общества имеются следующие смягчающие административную вину обстоятельства:

- добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение;
- добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор);
- оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении;
- в случае, если будет установлено, что у ООО «Ресторанный дворик» имеется состав административного правонарушения в части наличия вины, то ООО «Ресторанный дворик» выражает свое раскаяние в совершении

административного правонарушения.

Изучив материалы дела, заслушав пояснения защитника ООО «Ресторанный дворик», руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Кемеровским УФАС России установлено, что в действиях ООО «Ресторанный дворик» имеется нарушение статьи 14.8 ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в незаконном использовании символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018.

Время совершения ООО «Ресторанный дворик» административного правонарушения: с 22.06.2018 до 28.06.2018.

Место совершения административного правонарушения: г. Кемерово, пр.Шахтеров, 72, бульвар Строителей, 21.

Частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту – КоАП РФ) установлено, что недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.3 КоАП РФ и частью 2 настоящей статьи влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Частью 4 статьи 2.1 КоАП РФ установлено, что 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 силу части 2 статьи 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 Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Исходя из смысла данной нормы, юридическое лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло не предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

В данном случае у ООО «Ресторанный дворик» имелась возможность отказаться от использования символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018, однако, данные действия ООО «Ресторанный дворик» предприняты не были.

ООО «Ресторанный дворик» документально не подтвердило наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших выполнить требования статьи 14.8 ФЗ «О защите конкуренции», а также то, что им были приняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению требований законодательства. Таким

образом, вина ООО «Ресторанный дворик» установлена.

Согласно части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

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.

Позиция защитника ООО «Ресторанный дворик» <...> о замене штрафа на предупреждение не может быть принята, поскольку в соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая: добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение – ООО «Ресторанный дворик» добровольно устранило нарушение: реклама с использованием символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 – волка «Забивака» над входом в пивной ресторан «FRiDAY» по адресу: г.Кемерово, пр.Шахтеров, 72 была демонтирована, а также меню с использованием данной символики было изъято.

При этом, пунктом 2 статьи 4.2 КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Кемеровское УФАС России пришло к выводу о наличии иных смягчающих вину ООО «Ресторанный дворик» обстоятельств:

- признание вины;
- совершения административного правонарушения ООО «Ресторанный дворик» впервые;

- короткий срок использования символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 в рекламе и меню ресторана «FRiDAY» с 22.06.2018 до 28.06.2018, отсутствие подтвержденного реального причиненного вреда или ущерба (в материалах дела отсутствуют доказательства причинения ООО «Ресторанный дворик» вреда).

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «Ресторанный дворик» за совершение административного правонарушения не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

При квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения.

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

ООО «Ресторанный дворик» не представлено доказательств, подтверждающих наличие исключительных обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного правонарушения.

Оценивая собранные по делу доказательства, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «Ресторанный дворик» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.33 КоАП РФ как недобросовестная конкуренция.

Совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с редакцией КоАП РФ, вступившей в силу 07.01.2012г., размер административного штрафа за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.33 КоАП РФ, исчисляется согласно примечанию к статье 14.31 КоАП РФ.

Согласно части 4 примечания к статье 14.31 КоАП РФ при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного

административного правонарушения.

Базовый штраф (БШ) определяется как сумма минимального размера административного штрафа (МинШ) и половины разности максимального размера административного штрафа (МаксШ) и минимального размера административного штрафа (МинШ) и рассчитывается по следующей формуле:

$$\text{БШ} = (\text{МаксШ} - \text{МинШ}) / 2 + \text{МинШ}$$

$$(500 - 100) / 2 + 100 = 300$$

При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

Размер административного штрафа, который подлежит наложению на юридическое лицо за административное правонарушение, предусмотренное статьями 14.31, 14.311, 14.312, 14.32 и 14.33 КоАП (ПШ), является суммой базового штрафа и обстоятельств, отягчающих административную ответственность, уменьшенной на сумму обстоятельств, смягчающих административную ответственность:

$$\text{ПШ} = \text{БШ} + (\text{ОО} * n) - (\text{ОС} * n), \text{ где}$$

n – количество обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность.

$$300 + (50 * 0) - (50 * 4) = 100$$

Соответственно, размер административного штрафа за административное правонарушение, совершенное ООО «Ресторанный дворик», должен быть исчислен с учетом того, что в действиях данного юридического лица присутствуют четыре смягчающих административную ответственность обстоятельств, а именно:

- добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение;

- признание вины;

- совершения административного правонарушения ООО «Ресторанный дворик» впервые;

- короткий срок использования символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 в рекламе и меню ресторана «FRiDAY» с 22.06.2018 до 28.06.2018, отсутствие подтвержденного реального причиненного вреда или ущерба (в материалах дела отсутствуют доказательства причинения ООО «Ресторанный дворик» вреда).

Руководствуясь пунктом 3 статьи 4.1, статьей 4.2, статьи 4.3, статьей 23.48, пунктом 1 части 1 статьи 29.9, статьей 14.31 и частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Ресторанный дворик» (ИНН 4205288933, КПП 420501001, ОГРН 1144205009211, юридический адрес: 650000, г. Кемерово, пр. Кузнецкий, 17, офис 506; дата регистрации в качестве юридического лица 30.05.2014) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на Общество с ограниченной ответственностью «Ресторанный дворик» (ИНН 4205288933, КПП 420501001, ОГРН 1144205009211, юридический адрес: 650000, г. Кемерово, пр. Кузнецкий, 17, офис 506; дата регистрации в качестве юридического лица 30.05.2014) штраф в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Административный штраф за нарушение Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» необходимо перечислить по следующим реквизитам:

Получатель: ИНН 4207012419 КПП 420501001

УФК по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России)

р/с 40101810400000010007 в отделении Кемерово, г. Кемерово

БИК 043207001

КБК: 161 116 02010 01 6000 140; ОКТМО: 32701000

Назначение платежа: административный штраф за нарушение антимонопольного законодательства по делу № 497/09-АДМ-2018.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с пунктом 7 статьи 21 Закона Российской Федерации от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ 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.

Руководитель управления

<...>