

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 03-07/78-2017 об административном правонарушении

09 июня 2017 года
Йошкар-Ола

г.

Заместитель руководителя - начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее - Марийское УФАС России), рассмотрев протокол № 03-07/78-2017 от 26 мая 2017 года и материалы административного дела № 03-07/78-2017, возбужденного в отношении юридического лица общества с ограниченной ответственностью «Трейд Маркетинг» (Ленинский пр., д. 14а, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл, ИНН 1215153672, ОГРН 1111215000247, дата регистрации: 20.01.2011) по факту нарушения требований части 3 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выразившегося в размещении в номере 41 (428) от 14.11.2016 на странице 2 рекламы алкогольной продукции, реализуемой в магазинах «АЛКО-Сервис», без сопровождения предупреждения о вреде чрезмерного потребления алкоголя (решение Марийского УФАС России от 27.03.2017 по делу № 03-21/70-2016), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии представителя общества по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

Решением Комиссии Марийского УФАС России от 27.03.2017 по делу № 03-21/70-2016 реклама алкогольной продукции, реализуемой в магазинах «АЛКО-Сервис», размещенная в газете «Деловой акцент» в номере 41 (428) от 14.11.2016 на странице 2, признана ненадлежащей и нарушающей требования части 3 статьи 21 Закона о рекламе.

Марийским УФАС России возбуждено дело № 03-07/78-2017 в отношении ООО «Трейд Маркетинг» по факту нарушения части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Уведомление о составлении протокола от 17.05.2017 исх. № 03-07/3855 с указанием даты, времени, места составления протокола направлено заказным письмом с уведомлением по адресу регистрации ООО «Трейд Маркетинг». Обществом данное уведомление получено, что подтверждается

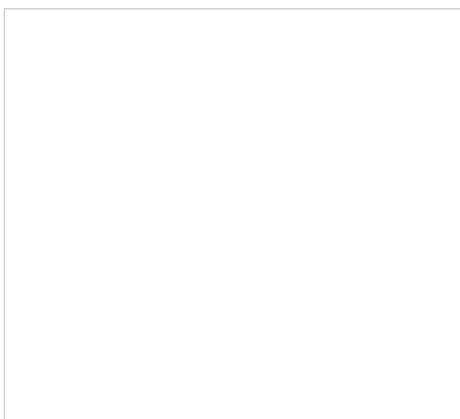
письмом ООО «Трейд Маркетинг» от 19.05.2017 вх. № 3620 во исполнение уведомления.

Протокол об административном правонарушении № 03-07/78-2017 от 26.05.2017 составлен ведущим специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России в соответствии со статьями 28.2, 28.3 КоАП РФ в присутствии представителя по доверенности.

Копия протокола от 26.05.2017 исх. № 03-07/4127 с указанием даты, времени, места рассмотрения дела об административном правонарушении вручена представителю по доверенности и направлена по месту регистрации общества. Согласно уведомлению органа почтовой связи копия данного протокола получена обществом 31.05.2017.

Событие административного правонарушения выразилось в следующем.

Марийским УФАС России проведен мониторинг рекламы, размещенной в рекламно-информационном издании «Деловой акцент». В номере 41 (428) от 14.11.2016 на странице 2 размещена реклама магазина «АЛКО Сервис» следующего содержания:



Определением Марийского УФАС России от 29.12.2016 возбуждено дело № 03-21/70-2016 по признакам нарушения части 3 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выразившегося в размещении в рекламно-информационном издании «Деловой акцент» в номере 41 (428) от 14.11.2016 на странице 2 рекламы «АЛКО Сервис» без сопровождения предупреждения о вреде чрезмерного потребления алкоголя.

Решением Комиссии Марийского УФАС России от 27.03.2017 по делу № 03-21/70-2016 указанная реклама признана ненадлежащей.

В соответствии с п.п. 1, 2 ст. 3 Закона о рекламе рекламой является 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.

Согласно ч. 4 ст. 2 Закона о рекламе специальные требования и ограничения, установленные данным Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого указанным Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

В силу п.16 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 №37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе», информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

Исходя из указанного следует, что в тексте «АЛКО Сервис Классические напитки мира» объектом рекламирования является алкогольная продукция, реализуемая в магазинах, указанных в рекламе. Содержание информации направлено на формирование интереса к лицу, осуществляющему деятельность по продаже алкогольной продукции. Отсутствие в рассматриваемой рекламе указания на конкретные виды алкоголя не имеет значения для оценки информации как рекламы.

Рассматриваемая реклама содержит наименование магазинов «АЛКО Сервис» и словосочетание «классические напитки мира», а также перечень магазинов данной торговой сети (с указанием их адресов).

В русском языке отсутствуют слова, которые не связывали бы корень «алко» со спиртосодержащей продукцией. Кроме того, в магазинах «АЛКО Сервис» реализуется алкогольная продукция.

Согласно сведениям Министерства экономического развития и торговли Республики Марий Эл от 02.03.2017 исх. № 010-1165 выданы лицензии на продажу алкогольной продукции по указанным в рекламе объектам ООО «Трейд Маркетинг» и ООО «Алко-Маркет».

Так, ООО «Трейд Маркетинг» осуществляет деятельность по реализации алкогольной продукции в объектах, расположенных по адресам: ул.

Терешковой, д. 22, пгт. Медведево; ул. Советская, д. 45, пгт. Медведево; ул. Строителей, д. 77, г. Йошкар-Ола; ул. Я. Крастыня, д. 4, г. Йошкар-Ола; ул. Й. Кырли, д. 5а, г. Йошкар-Ола; ул. Красноармейская, д. 118, г. Йошкар-Ола; ул. Анциферова, д. 48, г. Йошкар-Ола; ул. Пролетарская, д. 17, г. Йошкар-Ола; ул. Палантая, д. 77, г. Йошкар-Ола; ул. Мира, д. 70б, г. Йошкар-Ола.

Также ООО «Трейд Маркетинг» в письменных пояснениях от 16.03.2017 исх. № 17 указало, что осуществляет деятельность в указанных объектах.

Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой алкогольной продукции.

Согласно п. 4 ст. 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Ч. 3 ст. 21 Закона о рекламе установлено, что 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).

Однако в нарушение вышеуказанных норм закона реклама магазинов алкогольной продукции «АЛКО Сервис» размещена в печатном издании, и не содержит предупредительной надписи о вреде чрезмерного потребления алкогольной продукции.

В соответствии с п. 5 ст. 3 Закона о рекламе рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламораспространителем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Марийским УФАС России установлено, что рекламодателями рассматриваемой рекламы являются ООО «Трейд Маркетинг» и ООО «Алко-Маркет».

Рекламопроизводителем и рекламораспространителем является ИП Г.

Согласно представленным ООО «Трейд Маркетинг» (письмо от 16.03.2017 исх. № 17) пояснениям следует, что им сделаны устные заявки на размещение ИП Г. рассматриваемой рекламы. Общество признало, что является рекламодателем данной рекламы.

В соответствии с пунктом 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований части 3 статьи 21 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Ответственность за данное административное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.41 КоАП РФ непредоставление хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность посредством организации торговой сети, запрашиваемой контрагентом информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров, о существенных условиях такого договора - влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот 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.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 данной статьи влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

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

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 Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Юридическое лицо может быть признано невиновным в совершении административного правонарушения, если представит доказательства того, что им были предприняты все необходимые и достаточные меры для предотвращения правонарушения.

ООО «Трейд Маркетинг» не приняло необходимых и достаточных мер для соблюдения законодательства о рекламе, хотя при должной внимательности и осмотрительности при размещении рекламы общество могло предвидеть последствия - возможность нарушения законодательства о рекламе, имело возможность выполнить возложенную на него обязанность и предотвратить совершение административного правонарушения.

Антимонопольный орган на основе собранных по делу доказательств приходит к выводу о том, что вина ООО «Трейд Маркетинг» в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе установлена.

Место совершения административного правонарушения: Республика Марий Эл.

Время совершения административного правонарушения: 14.11.2016 – дата выхода номера 41 (428) газеты «Деловой акцент».

Состав административного правонарушения, совершённого ООО «Трейд Маркетинг» и предусмотренного частью 1 статьи 14.3. КоАП РФ, образуют:

Объект административного правонарушения - установленный порядок производства, размещения и распространения рекламы.

Объективная сторона – действия ООО «Трейд Маркетинг», направленные на распространение ненадлежащей рекламы алкогольной продукции, реализуемой в магазинах «АЛКО-Сервис» в номере 41 (428) от 14.11.2016 на странице 2 с нарушением части 3 статьи 21 Закона о рекламе.

Субъектом правонарушения является ООО «Трейд Маркетинг».

Субъективная сторона - виновное совершение административного правонарушения, так как у ООО «Трейд Маркетинг» имелась возможность соблюдения законодательства о рекламе, но обществом не были приняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

Следовательно, установлено, что имело место событие административного правонарушения и факт его совершения ООО «Трейд Маркетинг». Кроме того, имелись основания для составления протокола об административном правонарушении, юридические признаки (противоправность, виновность, наказуемость) и все элементы состава административного правонарушения, предусмотренные нормой права (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона).

На рассмотрении дела обществом заявлено ходатайство о применении в рассматриваемом случае статьи 2.9 КоАП РФ и признать данное нарушение 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.

Согласно пункту 21 Постановления Верховного Суда Российской Федерации 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.

Кроме того, квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

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.

Нарушение ООО «Трейд Маркетинг» требований части 3 статьи 21 Закона о рекламе свидетельствуют о пренебрежительном отношении лица, привлекаемого к административной ответственности, к исполнению своих публично-правовых обязанностей по соблюдению норм в сфере законодательства о рекламе.

Совершенное ООО «Трейд Маркетинг» правонарушение посягает на установленные нормативными правовыми актами гарантии на защиту потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку требования законодательства о рекламе, а также установление в части 1 статьи 14.3 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.

Таким образом, оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя, должностное лицо Марийского УФАС России пришло к выводу о том, что совершенное ООО «Трейд Маркетинг» 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.

По смыслу 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.

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 единому реестру субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенному на официальном сайте Федеральной налоговой службы России, ООО «Трейд Маркетинг» относится к субъектам малого предпринимательства в соответствии с критериями, установленными Федеральным законом от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации».

Сведения о том, что ООО «Трейд Маркетинг» ранее привлекалось за совершение нарушения законодательства о рекламе, 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 ООО «Трейд Маркетинг» 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. 1 ст. 14.3, 23.48, ч. 1 ст. 29.9, 29.10 КоАП РФ, статьями 25, 33, 38 Закона о рекламе

ПОСТАНОВИЛА:

Привлечь ООО «Трейд Маркетинг» (Ленинский пр., д. 14а, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл, ИНН 1215153672, ОГРН 1111215000247, дата регистрации: 20.01.2011) к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить обществу 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.

Заместитель руководителя-

начальник отдела

