

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 91

о назначении административного наказания по делу № 365-АД(Р)12-18
об административном правонарушении

24 декабря 2018г. г. Барнаул

Я, заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю К, рассмотрев протокол должностного лица управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю №66 от 21.12.2018г. и материалы дела об административном правонарушении № 365-АД(Р)12-18, возбужденного в отношении должностного лица ООО «Твое радио» – руководителя отдела продаж Ш <...> (далее – Ш<...>) <...> г.р., ИНН: 222391459962, место рождения: <...>, адрес регистрации: <...>, и другие материалы дела № 365-АД(Р)12-18 об административном правонарушении, УСТАНОВИЛ:

согласно протоколу об административном правонарушении № 66 от 21.12.2018г. в действиях должностного лица ООО «Твое радио» – руководителя отдела продаж Ш<...> допущено нарушение п.3 ч.2 ст.21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и содержится состав административного правонарушения, предусмотренный частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Данное обстоятельство выражается в следующем.

26 октября 2018 года в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило обращение гражданина РФ (вхд. №1812958 от 26.10.2018г.) о распространении в розничном магазине торговой сети «Мария-ра», расположенном по адресу: г.Барнаул, ул. 50 лет СССР, д.4, рекламы алкогольной продукции (водка торговой марки «Беленькая»).

В ходе рассмотрения обращения антимонопольным органом установлено, что в г. Барнауле Алтайского края в розничных магазинах торговой сети «Мария-ра» распространяется звуковая реклама алкогольной продукции водки торговой марки «Беленькая» следующего содержания: «Если водка, то проверенная и надежная. Для меня это «Беленькая». Она отвечает за свое качество... «Беленькая» качество выше ГОСТа, а какие еще нужны аргументы. Чрезмерное употребление алкоголя вредит вашему здоровью». Распространяемая реклама алкогольной продукции сопровождается песней «Рюмка водки на столе» в исполнении Григория Лепса.

На основании статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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. 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.

В силу статьи 2 Федерального закона от 22.11.1995 N 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» алкогольная продукция - 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, коньяк), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха.

Обозначенная рекламная информация полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», является публичной, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к рекламируемой алкогольной продукции, водке торговой марки «Беленькая», способствует поддержанию интереса к указанным объектам рекламирования и продвижению их на рынке.

Розничные магазины торговой сети «Мария-ра» реализуют, в том числе товары, предназначенные для детей, в связи с чем несовершеннолетние дети также являются посетителями торговой сети.

Таким образом, действие рассматриваемой рекламы алкогольной продукции (водки) направлено на неограниченное количество лиц, в том числе на тех, которые не являются потребителями такой продукции (например, несовершеннолетние), поскольку размещение рекламы алкогольной продукции посредством звуковой рекламы, то есть способом, обеспечивающим ее свободное восприятие, делает такую рекламу доступной для этих лиц.

Статьей 21 Федерального закона «О рекламе» установлены требования к рекламе алкогольной продукции.

Согласно п.3 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна размещаться телепрограммах и радиопрограммах (за исключением случаев, предусмотренных частями 7 и 8 настоящей статьи), при кино- и видеообслуживании.

Антимонопольным органом в результате рассмотрения обращения установлено, что размещение звуковой рекламы в розничных магазинах торговой сети «Мария-ра» осуществляет сеть автономных радиостанций ООО «Твое радио» (ОГРН 1152225013104, адрес: г.Барнаул, ул. Малахова, д.177 Е, пом. Н41), радиоканал «Еврозвук».

Согласно п.2.1. договора на предоставление права вещания от 01.04.2018г., заключенному между ООО «Розница К-1» (сторона -1) и ООО «Твое радио» (сторона-2), сторона -1 предоставляет стороне-2 право вещания на объектах, а сторона-2 обязуется за счет собственных средств осуществлять монтаж оборудования, вещание и производить оплату вознаграждения стороне -1 в соответствии с условиями договора.

Согласно свидетельству о регистрации №ЭЛ №ФС 77-65991 от 06.06.2016г. СМИ «Еврозвук» зарегистрировано в качестве рекламного СМИ; форма периодического распространения: радиоканал; учредитель ООО «Твое радио» (ОГРН 1152225013104).

На основании изложенного, распространение ООО «Твое радио» на радиоканале «Еврозвук» рекламы алкогольной продукции не допускается и противоречит требованиям п.3 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе».

Согласно п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии со ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований п.3 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

Материалами дела установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Твое радио» (ОГРН 1152225013104).

06 декабря 2018 года Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе признала ненадлежащей рассматриваемую рекламу алкогольной продукции (водки торговой марки «Беленькая»), распространенную в розничных магазинах торговой сети «Мария-ра» на радиоканале «Еврозвук», так как в ней нарушены требования п.3 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе». ООО «Твое радио» признано нарушившим требования п.3 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч.4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе», нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях. Из представленных ООО «Твое радио» документов (вхд. №1814807 от 04.12.2018г.)

установлено, что лицом, ответственным за совершенное правонарушение, является должностное лицо ООО «Твое радио» – руководитель отдела продаж Ш<...>. В соответствии с приказом ООО «Твое радио» №00089 от 01.09.2008г., Ш<...> назначена на должность руководителя отдела продаж ООО «Твое радио». Согласно п.1 приказа №9 от 01.09.2018г., утвержденного директором ООО «Твое радио» Р.А. Федюшкиным, руководитель отдела продаж Ш<...> назначена ответственной за постановку аудиороликов в эфир и распространение аудиороликов на всех радиосетях в соответствии с Федеральным законом «О рекламе» и антимонопольным законодательством.

Согласно ст. 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. На основании ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Должностным лицом ООО «Твое радио» – руководителем отдела продаж Ш<...> при распространении рекламы алкогольной продукции (водки торговой марки «Беленькая»), распространенной в розничных магазинах торговой сети «Мария-ра» на радиоканале «Еврозвук», нарушены требования п.3 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе», что является правонарушением, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса влечет наложение административного штрафа на должностных лиц от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

У Ш<...> имелась возможность для соблюдения правил и норм, установленных законодательством о рекламе, но не были приняты все зависящие от неё меры по их соблюдению, следовательно, в действиях Ш<...> имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства о рекламе. Непринятие должностным лицом ООО «Твое радио» – руководителем отдела продаж Ш<...> должных мер по соблюдению требований п.3 ч.2 ст. 21 Закона о рекламе, привело к нарушению законодательства Российской Федерации о рекламе, что образует окончанный состав административного правонарушения и влечет ответственность в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

21.12.2018г. должностное лицо ООО «Твое радио» – руководитель отдела продаж Ш<...> на составление и подписание протокола в назначенное время явилась. Проккол об административном правонарушении был составлен в её присутствии, копия протокола была вручена лично 21.12.2018г.

Из письменных объяснений, представленных Ш<...> в адрес Алтайского краевого УФАС России при составлении протокола, следует, что нарушение законодательства о рекламе было допущено ей неумышленно. В день получения определения о нарушении законодательства о рекламе, нарушение было устранено. При вынесении постановления об административном правонарушении просила применить ст. 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со ст. 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, установлены обстоятельства, смягчающих административную ответственность, а именно: добровольное прекращение противоправного поведения

лицом, совершившим административное правонарушение.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со ст. 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

Федеральным законом от 03.07.2016 N 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнена статьей 4.1.1, устанавливающей, 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.

Согласно ст. 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (далее - индивидуальные предприниматели), крестьянские (фермерские) хозяйства, соответствующие следующим условиям:

- средняя численность работников за предшествующий календарный год не должна превышать следующие предельные значения средней численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:
 - а) от ста одного до двухсот пятидесяти человек включительно для средних предприятий;
 - б) до ста человек включительно для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до пятнадцати человек;
- выручка от реализации товаров (работ, услуг) без учета налога на добавленную стоимость или балансовая стоимость активов (остаточная стоимость основных средств и нематериальных активов) за предшествующий календарный год не должна превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

Постановлением Правительства РФ от 04.04.2016 N 265 «О предельных значениях дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности, для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства» установлены предельные значения дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий календарный год, определяемого в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, суммируемого по всем осуществляемым видам деятельности и применяемого по всем налоговым режимам, для следующих категорий субъектов малого и среднего предпринимательства:

микропредприятия - 120 млн. рублей;
малые предприятия - 800 млн. рублей;
средние предприятия - 2 млрд. рублей.

Согласно выписке из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, по состоянию на 24.12.2018г., ООО «Твое радио» относится к категории – микропредприятие.

Таким образом, ООО «Твое радио» соответствует указанным условиям отнесения к категории субъектов малого и среднего предпринимательства – малое

предпринимательство.

Согласно части 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Должностное лицо ООО «Твое радио» – руководитель отдела продаж Ш<...> впервые совершила нарушение рекламного законодательства, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом того, что должностное лицо ООО «Твое радио» – руководитель отдела продаж Ш<...> является работником субъекта малого бизнеса, а также при наличии обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административное наказание в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, подлежит замене на предупреждение.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание.

Руководствуясь статьями 4.1.1., 4.1, 14.3, 23.48, 28.3, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

признать должностное лицо ООО «Твое радио» – руководителя отдела продаж Ш<...> (ИНН: 222391459962) виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ, и назначить ей наказание в виде предупреждения.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.1 и ч.1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ч. 1 ст. 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.

Дата вынесения постановления 24 декабря 2018г.

Заместитель руководителя управления
Советник ГГС РФ 1 класса К<...>

Постановление мне объявлено, копию постановления получил(а)

« ____ » _____ 2018г., право обжалования настоящего постановления в

соответствие со ст. 30.1 – 30.3 КоАП РФ мне разъяснено

« _____ » _____ 2018г. _____

(подпись лица, привлеченного к административной ответственности)