

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия (далее - Карельское УФАС России) ***, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении ООО «РЦ ГРУПП» (ИНН 1001309788, ОГРН 1161001054147, юридический адрес: пр. Первомайский, д. 2, пом. 2Н, г. Петрозаводск, 185000), по факту нарушения требований пункта 5 части 2, части 3 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате времени и месте рассмотрения дела представителя ООО «РЦ ГРУПП»,

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе от 29.01.2018 по делу №03-02/34-2017 рекламы алкогольной продукции: «Свежее разливное пиво с изображением бочки с надписью пиво», «Свежее разливное пиво, по средам скидка 25% на разливное пиво с изображением пивной кружки», распространяемые ООО «РЦ ГРУПП», размещенные на рекламных конструкциях, прикрепленных к стенам здания по адресу: пр. Первомайский д. 2, г. Петрозаводска, были признаны ненадлежащими, поскольку в них нарушены требования пункта 5 части 2, части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

В ходе рассмотрения дела установлено следующее.

Пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определено, что 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.

В силу части 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Размещенная на рекламной конструкции информация содержит все правовые признаки рекламы:

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования;
- формирует и поддерживает у потенциального покупателя интерес к различным видам алкогольной продукции, способствуя реализации 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), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха (пункт 7 статьи 2 Федерального закона от 22.11.1995 №171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции»).

Пунктом 1 статьи 19 ФЗ «О рекламе» определено, что распространение наружной рекламы с использованием щитов, стендов, строительных сеток, перетяжек, электронных табло, проекционного и иного предназначенного для проекции рекламы на любые поверхности оборудования, воздушных шаров, аэростатов и иных технических средств стабильного территориального размещения (далее - рекламные конструкции), монтируемых и располагаемых на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, а также остановочных пунктов движения общественного транспорта осуществляется владельцем рекламной конструкции, являющимся рекламодателем, с соблюдением требований настоящей статьи. Владелец рекламной конструкции (физическое или юридическое лицо) - собственник рекламной конструкции либо иное лицо, обладающее вещным правом на рекламную конструкцию или правом владения и пользования рекламной конструкцией на основании договора с ее собственником.

Применительно к требованиям указанной нормы реклама вышеприведенного содержания, размещена на рекламной конструкции (рекламный баннер), прикрепленной к объекту недвижимости (стена здания).

В силу пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «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.

Вышеуказанные рекламы, размещены на рекламной конструкции, что

нарушает требования пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Пленум ВАС РФ в пункте 2 постановления от 08.10.2012 №58 разъяснил, что при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы необходимо учитывать, что размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителей ассоциацию с определенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в названных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре.

Информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара (пункт 16 информационного письма от 25.12.1998 №33 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе»).

В статье 21 ФЗ «О рекламе», устанавливающей специальные требования и ограничения в отношении рекламы алкогольной продукции, содержится собирательное понятие «алкогольная продукция» без указания на необходимость индивидуализации и конкретизации объекта рекламирования.

Законодательство о рекламе устанавливает определенные ограничения в отношении рекламы алкогольной продукции, поэтому для признания рекламы ненадлежащей достаточно привлечения внимания к товару – алкогольной продукции.

Таким образом, указание в рекламе слова «пиво», графического изображения пивной бочки у потребителя ассоциируется с алкогольными напитками.

С учетом изложенного, прихожу к выводу, что рассматриваемая реклама является рекламой алкогольной продукции.

Кроме того, согласно части 3 статьи 21 ФЗ «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).

В рекламах, зафиксированных сотрудниками Карельского УФАС России не содержится предупреждения о вреде чрезмерного употребления алкогольной продукции, что нарушает часть 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 5 части 2, части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель

несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2 и 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

В соответствии со статьей 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержания рекламы лицо, рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Из имеющейся у Карельского УФАС России информации следует, что рекламодателем и рекламодателем указанных реклам является ООО «РЦ ГРУПП» (ИНН 1001309788, ОГРН 1161001054147, юридический адрес: г.Петрозаводск, пр. Первомайский, д. 2, пом. 2-Н.)

Исходя из вышеизложенного в действиях ООО «РЦ ГРУПП» установлено событие административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлена административная ответственность за нарушение рекламодателем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса в виде административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

По факту совершения административного правонарушения в адрес ООО «РЦ ГРУПП» было направлено уведомление о составлении протокола об административном правонарушении от 09.04.2018.

Согласно сведениям, с сайта Почты России – www.pochta.ru 14 мая 2018 года, почтовое отправление по адресу регистрации ООО «РЦ ГРУПП» не получено.

Следует отметить, что вся корреспонденция, направляемая по делу № 03-02/34-2017 по юридическому адресу ООО «РЦ ГРУПП», была возвращена с пометкой «истечение срока хранения».

В соответствии с пунктом 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.07.2013 №61 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица» следует учитывать, что в силу подпункта «в» пункта 1 статьи 5 Федерального закона от 08.08.2001 №129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» адрес постоянно действующего исполнительного органа юридического лица (в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа юридического лица - иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности) отражается в едином

государственном реестре юридических лиц (далее - ЕГРЮЛ) для целей осуществления связи с юридическим лицом.

Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, поступивших по его адресу, указанному в ЕГРЮЛ, а также риск отсутствия по этому адресу своего представителя, и такое юридическое лицо не вправе в отношениях с лицами, добросовестно полагавшимися на данные ЕГРЮЛ об адресе юридического лица, ссылаться на данные, не внесенные в указанный реестр, а также на недостоверность данных, содержащихся в нем (в том числе на ненадлежащее извещение в ходе рассмотрения дела судом, в рамках производства по делу об административном правонарушении и т.п.), за исключением случаев, когда соответствующие данные внесены в ЕГРЮЛ в результате неправомерных действий третьих лиц или иным путем помимо воли юридического лица (пункт 2 статьи 51 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Таким образом, следует считать, что ООО «РЦ ГРУПП» надлежащим образом уведомлено о дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении и им не представлены объяснения по существу вменяемого правонарушения.

15.05.2018 в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте составления протокола представителя ООО «РЦ ГРУПП» составлен протокол об административном правонарушении.

Определением от 15.05.2018 настоящее дело было назначено к рассмотрению на 30.05.2018 в 16 часов 00 минут. Согласно сведениям, с сайта Почты России – www.pochta.ru, почтовое отправление по адресу регистрации ООО «РЦ ГРУПП» не получено.

В связи с вышеизложенным, следует считать, что ООО «РЦ ГРУПП» надлежащим образом уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении.

Рассмотрение настоящего дела состоялось в назначенное время.

Оценив в порядке статьи 26.11 КоАП РФ имеющиеся в материалах дела доказательства, должностное лицо Карельского УФАС России отмечает следующее.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП РФ 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.

Пунктом 3 статьи 26.1 КоАП РФ установлено, что по делу об административном правонарушении выяснению подлежит виновность лица в

его совершении.

ООО «РЦ ГРУПП» не были предприняты все возможные, зависящие от него меры и действия по соблюдению законодательства о рекламе - было допущено распространение ненадлежащей рекламы. Доказательств иного в материалах дела не представлено.

Таким образом, рассматриваемое административное правонарушение является противоправным, виновным, лицо его совершившее, не могло не осознавать противоправный характер своих действий, но им не были предприняты все зависящие от него меры для соблюдения норм законодательства, ответственность за нарушение которых предусмотрена КоАП РФ.

Размещение рекламы, несоответствующей требованиям законодательства, является длящимся правонарушением, датой его обнаружения является дата установления обстоятельств размещения рекламы – 14.12.2017 (дата составления акта осмотра наружной рекламы).

Предусмотренный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ годичный срок давности привлечения к административной на момент вынесения постановления не истек.

Доказательствами по делу являются материалы дела №03-02/34-2017, возбужденного Карельским УФАС России по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Место совершения данного административного правонарушения – пр.Первомайский, д. 2, г. Петрозаводск, Республика Карелия.

Исходя из вышеизложенного, в действиях ООО «РЦ ГРУПП», установлено событие административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ в качестве обстоятельств, отягчающие административную ответственность, признается продолжение противоправного поведения, несмотря на требование уполномоченных на то лиц прекратить его.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, не установлено.

Касательно возможности применения статьи 2.9 КоАП РФ должностное лицо Карельского УФАС России отмечает следующее.

Статьей 2.9. КоАП РФ предусмотрено, что 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.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место в исключительных случаях. При квалификации правонарушения в качестве малозначительного следует исходить из 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, а учитываются при назначении наказания.

Оценив характер допущенного правонарушения и степень его общественной опасности, должностное лицо Карельского УФАС России не установило исключительных обстоятельств, свидетельствующих о его малозначительности.

В материалах дела отсутствуют обстоятельства, указывающие на возможность прекращения производства по настоящему делу; данное правонарушение не может быть признано и малозначительным.

Вместе с тем, следует отметить, что в силу части 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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 устанавливается предупреждение.

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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 КоАП РФ (часть 3 статьи 3.4. КоАП РФ).

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 КоАП РФ.

ООО «РЦ ГРУПП» вышеуказанное административное правонарушение совершено впервые, в результате совершенного правонарушения не причинён вред, а также не возникло угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, либо других негативных последствий. Согласно выписке из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенного на официальном сайте Федеральной налоговой службы РФ, ООО «РЦ ГРУПП» относится к категории микропредприятие.

Учитывая обстоятельства и характер совершенного административного правонарушения должностное лицо Карельского УФАС России полагает возможным назначить ООО «РЦ ГРУПП» административное наказание в виде предупреждения.

Карельским УФАС России предприняты все меры для реализации ООО «РЦ ГРУПП» своих прав и защиты законных интересов.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ, руководитель Карельского УФАС России

ПОСТАНОВИЛ:

Назначить ООО «РЦ ГРУПП» за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, административное наказание в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу в сроки, предусмотренные статьёй 31.1 КоАП РФ.

В соответствии с частью 4 статьи 4.1 КоАП РФ назначение административного наказания не освобождает лицо от исполнения обязанности, за неисполнение которой административное наказание было назначено. В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд 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.