ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания по делу № 036/04/14.3-360/2019 об административном правонарушении
«01» ноября 2019 года город Воронеж
Заместитель руководителя – начальник отдела контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее - Воронежское УФАС России) Логошин Андрей Владимирович, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 036/04/14.3-360/2019, возбужденного в отношении Сельскохозяйственного потребительского обслуживающего кооператива «Сельскохозяйственный региональный кооперативный рынок «Центральный» (ИНН 3664134409, ОГРН 1143668020055, дата регистрации 22.04.2014) (далее – СПОК «СРКР «Центральный») в связи с нарушением требований части 7 статьи 5 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), на основании Решения № 036/05/5-619/2019 от 20.09.2019 года, в связи с непосредственным обнаружением Ведущим специалистом-экспертом отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Воронежского УФАС России Михиной Н.Н. достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения в сфере предпринимательской деятельности (часть 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях), в отсутствие законного представителя СПОК «СРКР «Центральный» (СПОК «СРКР «Центральный» надлежащим образом уведомлен), в присутствии представителя СПОК «СРКР «Центральный» по доверенности <…>
УСТАНОВИЛ:
Решением от 20.09.2019 года № 036/05/5-619/2019 Комиссии Воронежского УФАС России реклама следующего содержания:
Ведущий: «Скажите, а где Вы покупаете продукты»?
Участник: «На Центральном рынке. Это уже семейная традиция, я хожу, и дети мои, и внуки заглядывают».
Ведущий: «А почему именно Центральный рынок»?
Участник: «Так, продукты натуральные, выбор большой и вечером скидки от 20%, бюджетно. Центральный рынок для меня это – качество, натуральность и выгодная цена», распространяемая в период с 16.07.2019г. по 09.09.2019г. посредством сети громкоговорителей (Радио «Воронеж») в Центральном районе г. Воронежа (с 8:00 до 20:00), в «Центральном парке культуры и отдыха» г. Воронежа (с 9:00 до 22:00), Коминтерновском районе г. Воронежа (в период с 16.07.2019г. по 12.08.2019г. с 8:00 до 20:00) признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».
Решением от 20.09.2019 года № 036/05/5-619/2019 установлено в том числе следующее.
В Воронежское УФАС России 29.07.2019г. поступило заявление гражданина <…> (далее – <…>, Заявитель), направленное по электронной почте через сервис обратной связи сайта ФАС России (solutions@fas.gov.ru) о размещении в общественном транспорте (маршрутках г. Воронежа) рекламы о скидках 20% с 18 до 19 часов на Центральном рынке. При этом, Заявитель указал, что неоднократно приходил на Центральный рынок с 18 до 19 часов с целью приобрести товар со скидкой, однако при приобретении Заявителем различных продовольственных товаров (сыр, молоко, хлеб, овощи, мороженое), указанная в рекламе скидка не была предоставлена, в виду того, что скидки предоставляют не все арендаторы/торговые точки.
02.08.2019г. Воронежским УФАС России направлен запрос (исх. № 03-16/4445) в

СПОК «СРКР «Центральный» об истребовании информации, необходимой для рассмотрения вышеуказанного заявления.
Из представленной СПОК «СРКР «Центральный» информации (договор № 247 от 15.07.2019 на рекламно-информационное обслуживание, заключенный между СПОК «СРКР «Центральный» и ИП <…>, медиаплан № 01 к указанному договору, аудио запись рекламы на радио) следует, что в рекламных блоках Радио «Воронеж» в Центральном, Коминтерновском районах г. Воронежа, в «Центральном парке культуры и отдыха» г. Воронежа, распространяется информация (посредством сети громкоговорителей, размещенных на улицах города Воронежа) следующего содержания:
Ведущий: «Скажите, а где Вы покупаете продукты»?
Участник: «На Центральном рынке. Это уже семейная традиция, я хожу, и дети мои, и внуки заглядывают».
Ведущий: «А почему именно Центральный рынок»?
Участник: «Так, продукты натуральные, выбор большой и вечером скидки от 20%, бюджетно. Центральный рынок для меня это – качество, натуральность и выгодная цена».
При этом, в тексте указанного аудио ролика (принимая во внимание текст наружной рекламы, рекламы в маршрутных такси, в периодических печатных изданиях, на сайтах) отсутствует информация о том, что скидки предоставляются не всеми арендаторами/торговыми точками, а только теми, которые помечены специальным знаком.
Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», указанная информация является рекламой.
Частью 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» предусмотрено, что не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.
Реклама направлена на формирование у потребителей желания воспользоваться определенной услугой или продуктом, поэтому существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителей такой рекламой.
В рассматриваемом случае потребитель лишен возможности получения информации в полном объеме.
В силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, признается ненадлежащей.
Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.
Из имеющейся у Воронежского УФАС России информации установлено, что рекламодателем вышеуказанной рекламы, в том числе рекламного аудио ролика является СПОК «СРКР «Центральный».
09.09.2019г. Воронежским УФАС России в отношении СПОК «СРКР «Центральный» возбуждено дело № 036/05/5-619/2019 по признакам нарушения требований части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».
Комиссия Воронежского УФАС России, ознакомившись с материалами дела № 036/05/5-619/2019, изучив предоставленные материалы, принимая во внимание пояснения лиц, участвующих в деле, пришла к следующим выводам.
В силу статьи 4 ФЗ «О рекламе» отношения, возникающие в процессе производства, размещения и распространения рекламы регулируются указанным

Федеральным законом, а также принятыми в соответствии с указанным Федеральным законом иными федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации.
В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама – 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 доступна для всеобщего обозрения, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формированию и поддержанию интереса неопределенного круга лиц.
Согласно пункта 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» 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.
Пунктом 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определено, что товар – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.
Согласно Википедии (свободная энциклопедия) Скидка – это добровольное, одностороннее снижение стоимости товара (услуги) продавцом (поставщиком услуги) от первоначальной стоимости товара (услуги).
Исходя из статьи 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации к средствам индивидуализации юридических лиц относится:
- товарный знак и знак обслуживания,
- фирменное наименование, наименование места происхождения товара
- коммерческое обозначение.
Из содержания распространенной в период с 16.07.2019г. по 09.09.2019г. СПОК «СРКР «Центральный» информации, с учетом ее содержания и распространения посредством сети громкоговорителей (Радио «Воронеж») в Центральном районе г. Воронежа, в «Центральном парке культуры и отдыха» г. Воронежа, Коминтерновском районе г. Воронежа (в период с 16.07.2019 по 12.08.2019г.) следует, что таковая является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования, формирование поддержания интереса к ним и продвижению на рынке.
Объектами рекламирования в рассматриваемой рекламе являются, в том числе Центральный рынок (средство индивидуализации юридического лица, т.е. коммерческое обозначение) и скидки от 20% (услуга).
Таким образом, рассматриваемая реклама должна соответствовать требованиям ФЗ «О рекламе».
Согласно части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.
Указанная норма права запрещает вводить потребителей в заблуждение посредством искажения смысла рекламной информации ввиду отсутствия части существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования.
Таким образом, норма части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» запрещает в рекламе умалчивать или доводить ненадлежащим образом информацию, которая, будучи

однозначно сообщенной, изменила бы созданное рекламой представление потребителей о товаре (услуге), об условиях его приобретения или использования. Отсутствие в рекламе какой-либо части информации о товаре (услуге) приводит к искажению смысла рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемым товаром (услугой).

Из содержания рассматриваемой рекламы (аудио ролика) следует, что потребитель имеет возможность получить вечером на Центральном рынке скидку от 20%.

Между тем, согласно имеющейся в материалах дела информации (принимая во внимание содержание наружной рекламы, рекламы в маршрутных такси, в периодических печатных изданиях, на сайтах), следует, что скидки предоставляются не всеми арендаторами/торговыми точками, а только теми, которые помечены специальным знаком.

Таким образом, рассматриваемая аудио реклама не содержит в себе сведений о том, что скидки предоставляются не всеми арендаторами/торговыми точками, а только теми, которые помечены специальным знаком, следовательно, производит на лиц-потребителей рекламы впечатление о том, что скидки от 20% предоставляется всеми продавцами Центрального рынка и на все товары/услуги, о чем свидетельствует упоминание в рекламе текста «…вечером скидки от 20%».

В связи с чем, Комиссия Воронежского УФАС России пришла к выводу о том, что СПОК «СРКР «Центральный» проявил недобросовестность при определении содержания рекламы, что привело к искажению смысла рекламы и ввело в заблуждение ее потребителей, о чем свидетельствует жалоба (заявление) гражданина <…>.

В рассматриваемом случае потребитель лишен возможности получения информации в полном объеме. Непредставление потребителю информации в полном объеме с целью привлечения интереса к объекту рекламирования «Центральный рынок», «скидки от 20%» приводит к обману потребителя, поскольку, рассчитывая на одни условия, он фактически сталкивается с другими условиями, посетив Центральный рынок.

Таким образом, распространенная СПОК «СРКР «Центральный» аудио реклама направлена на формирование у потребителей желания приобрести товары/услуги на Центральном рынке в вечернее время со скидкой от 20%. Однако существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителей такой рекламы.

Таким образом, с учетом вышеизложенного, распространение рекламы, в которой отсутствует часть существенной информации запрещено частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Комиссия Воронежского УФАС России установила и материалами рассматриваемого дела подтверждается, что в силу положений пункта 5 статьи 3, части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», СПОК «СРКР «Центральный» является рекламодателем всей рассматриваемой в деле № 036/05/5-619/2019 рекламы, в том числе спорной аудио рекламы, что не оспаривается СПОК «СРКР «Центральный», следовательно, именно он несет ответственность за нарушение части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 указанной статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, СПОК «СРКР «Центральный», являясь рекламодателем рассматриваемой ненадлежащей рекламы, в период с 16.07.2019г. по 09.09.2019г. посредством сети громкоговорителей (Радио «Воронеж») в Центральном районе г. Воронежа (с 8:00 до 20:00), в «Центральном парке культуры и отдыха» г. Воронежа (с 9:00 до 22:00), Коминтерновском районе г. Воронежа (в период с 16.07.2019г. по 12.08.2019г. с 8:00 до 20:00) совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

01.11.2019г. в отношении СПОК «СРКР «Центральный» составлен протокол № 036/04/14.3-360/2019 об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В связи с поступившим ходатайством от СПОК «СРКР «Центральный», рассмотрение дела № 036/04/14.3-360/2019 назначено на 12 часов 00 минут (мск) 01.11.2019г.

01.11.2019г. при вынесении Постановления № 036/04/14.3-360/2019 учитываются все обстоятельства дела.

В соответствии с частью 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.

Частью 2 указанной статьи предусмотрено, что юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

СПОК «СРКР «Центральный» имел возможность для соблюдения законодательства РФ о рекламе, поскольку в ходе рассмотрения административного дела не установлены факты и отсутствуют доказательства, свидетельствующие о том, что СПОК «СРКР «Центральный» были приняты все зависящие от него меры, направленные на недопущение совершения вменяемого административного правонарушения.

Обстоятельств исключающих или отягчающих административную ответственность, не установлено.

Федеральным законом от 03.07.2016 № 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 указанного 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 указанной статьи.

Согласно статье 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/…/.

В соответствии с единым реестром субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенным на сайте https://ofd.nalog.ru/ СПОК «СРКР «Центральный» соответствует категории «Малое предприятие».

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.

СПОК «СРКР «Центральный» впервые совершил 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 изложенного административное наказание СПОК «СРКР «Центральный» в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях подлежит замене на предупреждение.

С учетом положений части 1 статьи 3.1 КоАП РФ, закрепившей цели административного наказания, предупреждение является официальным предостережением юридического лица от возможности совершения им противоправного действия.

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.

На основании изложенного, руководствуясь частью 7 статьи 5, частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», статьями 4.1, 4.1.1.,14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать СПОК «СРКР «Центральный» (ИНН 3664134409, ОГРН 1143668020055, КПП

366401001, дата регистрации 22.04.2014) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии со статьей 4.1.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях объявить СПОК «СРКР «Центральный» предупреждение за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. Направить копию настоящего постановления СПОК «СРКР «Центральный».

В соответствии с пунктом 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления. Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается вышестоящему должностному лицу либо в суд в порядке, предусмотренном главой 30 КоАП РФ.