

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о выдаче предупреждения по делу об

административном правонарушении № 491/09-АДМ-2017

«07» ноября 2017 г.
5

г. Кемерово, ул. Ноградская,

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 491/09-АДМ-2017, возбужденного протоколом от 23.10.2017г. в отношении общества с ограниченной ответственностью «Фокус» (ИНН <...>, ОГРН <...>, КПП <...>, дата регистрации: <...>г., юридический адрес: <...>, г. <...>, пр. <...>, <...>, далее – ООО «Фокус») в присутствии защитника ООО «Фокус» <...> (далее – <...>) (доверенность б/н от <...>г.),

УСТАНОВИЛА:

06.09.2017г. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 64/Р-2017 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ООО «Фокус» нарушившим требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – ФЗ «О рекламе») при распространении рекламы по адресу г. Кемерово, ул. Тухачевского, 2, следующего содержания:

- «БИРМА супермаркет разливных напитков. Дарим год пива. Молодежный, 4г» (04.05.2017г.).

Пунктом 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

В нарушение данной правовой нормы в тексте вышеуказанной рекламы содержится недостоверная информация о продавце, так как продавцом является ООО «Фокус», а не супермаркет разливных напитков БИРМА,

как указано в рекламе.

В соответствии с частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» 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.

В нарушение части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в тексте вышеуказанной рекламы отсутствует информация о сроках акции (не указан год), что вводит в заблуждение потребителей рекламы и искажает смысл информации.

Частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение рекламодавцами, рекламопроизводителями, рекламодателями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 20 части 3, частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» несёт рекламодавец.

В данном случае рекламодавцем является ООО «Фокус».

Административная ответственность за нарушение рекламодавцем, рекламодателем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) и влечет наложение штрафа на физических лиц – от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей, на должностных лиц от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Действия ООО «Фокус» выразившиеся в нарушении требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы в по адресу г. Кемерово, ул. Тухачевского, 2, с указанием недостоверной информации о продавце товара, а также с отсутствием в рекламе сроков проведения акции (не указан год), подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Время совершения ООО «Фокус» административного правонарушения: 04.05.2017г.

Место совершения ООО «Фокус» административного правонарушения:

г. Кемерово, ул. Тухачевского, 2.

20.09.2017г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 23.10.2017г. в 09 часов 30 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «Фокус» заказным письмом с уведомлением о вручении.

23.10.2017г. состоялась процедура составления и подписания протокола № 491/09-АДМ-2017 об административном правонарушении в присутствии защитника ООО «Фокус» <...>.

23.10.2017г. определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 491/09-АДМ-2017 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 07.11.2017г. в 11 часов 00 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ООО «Фокус» заказным письмом с уведомлением о вручении, а также вручены защитнику ООО «Фокус» <...> под расписку (расписка имеется в материалах дела).

23.10.2017г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения защитника ООО «Фокус» <...> (исх. б/н, б/д), из которых следует, что организатором акции «Бирма Birthday» являлось ООО «Фокус», которое является собственником магазина «БИРМА», расположенного по адресу г. Кемерово, пр. Молодежный, 4г, при этом данный адрес также является адресом местонахождения ООО «Фокус».

Под стимулирующим мероприятием в соответствии со статьей 9 ФЗ «О рекламе» понимается лотерея, конкурс, игра или иное подобное мероприятие, условием участия в которых является приобретение определенного товара. ФЗ «О рекламе» содержит специальные требования к рекламе стимулирующих мероприятий, которая должна содержать сведения о сроках проведения стимулирующих мероприятий, источник информации об организаторе таких мероприятий, о правилах проведения, о призах, сроках, месте и порядке их получения.

В пункте 27 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами ФЗ «О рекламе» разъяснено, что в такой рекламе может быть указан лишь источник информации об организаторе стимулирующего мероприятия, но сам он может в рекламе непосредственно не называться.

Положение об акции «Бирма Birthday» было размещено в магазине «Бирма», расположенном по адресу г. Кемерово, пр. Молодежный, 4г, в котором проводилась акция. В данном положении содержались

сведения о сроках проведения акции, информация об организаторе акции, условия акции, о призах, о сроках, месте и порядке их получения. Данное положение размещалось при входе в магазин и любой покупатель мог ознакомиться с условиями акции.

Таким образом, вышеуказанная реклама содержала сведения, предусмотренные статьей 9 ФЗ «О рекламе».

В спорной рекламе действительно не был указан год проведения акции, период проведения акции содержит только сведения о дне и месяце, однако рекламный баннер размещался только в период проведения указанной акции с 04.04.2017г. по 11.05.2017г. и был демонтирован после ее окончания, следовательно, отсутствие в рекламе акции сведений о сроках проведения акции (не указан год) не могло повлиять на адекватное восприятие рекламной информации и ввести потребителей в заблуждение относительно временного промежутка реализации указанного в рекламе мероприятия и нарушить права потребителей на получение достоверной информации о рекламируемой услуге.

Таким образом, не указание в рекламе года проведения акции не представляет общественной опасности, так как реклама размещалась только в период проведения самой акции, что позволяло потребителям именно в этот период принять в ней участие и уточнить условия акции, следовательно, такая реклама не могла ввести потребителей в заблуждение либо иным образом угрожать охраняемым ФЗ «О рекламе» правоотношениям.

07.11.2017г. состоялось рассмотрение дела № 491/09-АДМ-2017 об административном правонарушении в присутствии защитника ООО «Фокус» <...>.

Изучив материалы дела № 491/09-АДМ-2017 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия ООО «Фокус» выразившиеся в нарушении требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы в по адресу г. Кемерово, ул. Тухачевского, 2, с указанием недостоверной информации о продавце товара, а также с отсутствием в рекламе сроков проведения акции (не указан год), подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно статье 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие)

физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, 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 ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

ООО «Фокус» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у ООО «Фокус» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным юридическим лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Заместителем руководителя управления были изучены письменные пояснения защитника ООО «Фокус» и установлено следующее:

Дело № 64/Р-2017, по результатам рассмотрения которого возбуждено данное дело об административном правонарушении было возбуждено по признакам нарушения пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», следовательно, положения статьи 9 ФЗ «О рекламе», на которые ссылается в своих письменных пояснениях защитник ООО «Фокус» в данном случае не могут быть применимы.

В соответствии с частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» 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.

Комиссией Кемеровского УФАС России также установлено, что в соответствии с пунктом 1 положения об акции «Бирма Birthday» сроки проведения акции установлены с 03.04.17 по 11.05.17г., то есть в данном положении присутствует указание на год проведения акции.

Отсутствие в рекламе указания на сроки проведения акции (не назван год) не позволяет потребителям правильно и адекватно воспринимать рекламную информацию, вводит в заблуждение относительно временного промежутка реализации указанного в рекламе мероприятия,

нарушает их права на получение достоверной информации о рекламируемой акции. Данная информация является существенной для потребителя рекламы, поскольку влияет на оценку и решение потребителей относительно приобретения товара по акции, указанной в рекламе.

Указание в рекламе отсылки к иным источникам рекламы (подробности у продавцов, на сайте, в магазине) не может рассматриваться как предоставление всей необходимой и достоверной информации при размещении рекламы с помощью иных средств (распространения наружной рекламы по адресу г. Кемерово, ул. Тухачевского, 2).

Также в своих письменных пояснениях представитель ООО «Фокус» ссылается на то, что указанная реклама была размещена только в период проведения акции с 04.05.2017г. по 11.05.2017г. и был демонтирован после окончания проведения акции, в связи с чем, потребитель не мог быть введен в заблуждение относительно временного промежутка акции.

Вместе с тем, Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что данное дело возбуждено по заявлению физического лица, которое ссылается на наличие признаков нарушения части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при распространении вышеуказанной рекламы, в связи с тем, что в вышеуказанной рекламе не указаны полные сроки акционного мероприятия.

На основании изложенного, в нарушение части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в тексте вышеуказанной рекламы отсутствует информация о сроках акции (не указан год), что вводит в заблуждение потребителей рекламы и искажает смысл информации.

Следовательно, действия ООО «Фокус» выразившиеся в нарушении требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы в по адресу г. Кемерово, ул. Тухачевского, 2, с указанием недостоверной информации о продавце товара, а также с отсутствием в рекламе сроков проведения акции (не указан год), следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Фокус» подтверждается протоколом по делу № 491/09-АДМ-2017 от 23.10.2017г.

Срок давности привлечения ООО «Фокус» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При рассмотрении данного дела заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены личность виновного, его имущественное положение, рассмотрен вопрос о наличии, отсутствии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, и обстоятельств, отягчающих административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая 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 контроль (надзор).

При этом, в соответствии с [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.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области также считает возможным, с учетом положений части 2 статьи 4.2 КоАП РФ признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину ООО «Фокус» совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «Фокус» 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.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении ООО «Фокус» своих публично - правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 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.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 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 соответствии с [частью 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 предпринимательства, размещенного на официальном сайте rsmp.nalog.ru ООО «Фокус» имеет статус микропредприятия.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «Фокус» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, наличие статуса у ООО «Фокус» микропредприятия, отсутствие 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 отсутствие имущественного ущерба, руководствуясь статьями 4.1.1, 23.48, 29.9, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, постановляет:

Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «Фокус» (ИНН <...> ОГРН <...>, КПП <...>, дата регистрации: <...>г., юридический адрес: <...>, г. <...>, пр. <...>, <...>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Фокус» (ИНН <...>, ОГРН <...>, КПП <...>, дата регистрации: <...>г., юридический адрес: <...>, г. <...>, пр. <...>, <...>) предупреждение.

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.

<...>