

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания

12.09.2019
15879/2019

ДЕЛО № 073/04/14.3-

г. Ульяновск

Заместитель руководителя - начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области <...>, рассмотрев материалы дела о совершении **обществом с ограниченной ответственностью «Кровля»** (далее - ООО «Кровля», общество), ОГРН 1186313064409, ИНН 6316246996, расположенным по адресу: 443080, г. Самара, пр-т Карла Маркса, д. 190, оф. 304, правонарушения, предусмотренного **частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях**, в отсутствие представителя ООО «Кровля» (о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

В ходе осуществления текущего контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе сотрудниками Ульяновского УФАС России установлен факт распространения в газете «Наш край» № 11/8910 за 13.03.2019 рекламы региональной сети «Кровля», содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

По указанному факту Ульяновским УФАС России определением от 24.04.2019 возбуждено дело № 073/05/5-15658/2019 по признакам нарушения п. 2 ч. 3 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*). К участию в деле привлечено лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ООО «Кровля».

Определением от 23.05.2019 к участию в деле в качестве заинтересованного лица привлечено общество с ограниченной ответственностью «Текос» (далее - ООО «Текос»), ОГРН 1046908005154, ИНН 6911022345.

Решением Ульяновского УФАС России от 27.06.2019 (резолютивная часть решения объявлена 24.06.2019) по делу № 073/05/5-15658/2019 реклама ООО «Кровля», размещенная в газете «Наш край» № 11/8910 за 13.03.2019 на странице 12, признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п. 2 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе». Материалы дела переданы уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о рекламе.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России <...>

> вынесено определение от 31.07.2019 о возбуждении в отношении ООО «Кровля» дела об административном правонарушении № 073/04/14.3-15879/2019 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении назначено в Ульяновском УФАС России на 29.08.2019 в 14 час. 00 мин. Определение от 31.07.2019 (исх. № 3941-05 от 31.07.2019) направлено ООО «Кровля» на адрес электронной почты: <...> 31.07.2019 в 13 час. 34 мин, а также по адресу места нахождения юридического лица, указанному в Едином государственном реестре юридических лиц (443080, г. Самара, пр-т Карла Маркса, д. 190, оф. 304), - заказным письмом с уведомлением № 43206837555217 от 31.07.2019, которое получено 17.08.2019.

ООО «Кровля» 27.08.2019 по электронной почте в Ульяновское УФАС России представлены письменные пояснения по делу № 073/04/14.3-15879/2019 и выписка из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства в отношении общества от 26.08.2019 (вх. № 5782 от 27.08.2019). Согласно письменным пояснениям ООО «Кровля» общество не хотело вводить потребителей в заблуждение, характеристика «бельгийское качество», действительно, относится к группе товаров «сайдинг», производимых компанией «Текос», однако общество подтверждает, что характеристика «бельгийское качество» не относится к остальным группам товаров, приведенных в рекламе. Общество является субъектом малого предпринимательства и отнесено к категории «микропредприятие». Кроме того, ООО «Кровля» является предприятием, которое работает чуть более года и не имеет в своём штате юриста, в связи с чем общество ходатайствует о рассмотрении дела № 073/04/14.3-15879/2019 в отсутствие своего представителя.

На основании ст.ст. 28.1 - 28.3, 28.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России <...> в отношении ООО «Кровля», в отсутствие представителя общества, составлен протокол об административном правонарушении № 214 от 29.08.2019 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Копия протокола об административном правонарушении № 214 от 29.08.2019 и определение от 29.08.2019 о назначении рассмотрения дела № 073/04/14.3-15879/2019 в Ульяновском УФАС России на 12.09.2019 в 14 час. 00 мин. (исх. № 4514-05 от 29.08.2019) направлены ООО «Кровля» по адресу места нахождения юридического лица, указанному в Едином государственном реестре юридических лиц (443080, г. Самара, пр-т Карла Маркса, д. 190, оф. 304), заказным письмом с уведомлением № 43206838554578 от 30.08.2019, которое 06.09.2019 получено адресатом.

На рассмотрение дела 12.09.2019 в Ульяновское УФАС России представитель ООО «Кровля» не явился, обществом представлены письменные пояснения и бухгалтерский баланс на 31.12.2018 (вх. № 6146 от 11.09.2019). Из письменных пояснений ООО «Кровля» следует, что обществом нарушение законодательства о рекламе устранено. ООО «Кровля» является микропредприятием, с 2019 года переведено на единый налог на вменённый доход, капитал и резервы общества на 31.12.2018 составили 99,0 тыс. рублей. Ранее ООО «Кровля» к административной ответственности не привлекалось.

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 073/05/5-15658/2019 и дела об административном правонарушении № 073/04/14.3-15879/2019 усматривается следующее.

В ходе осуществления текущего контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе сотрудниками Ульяновского УФАС России установлен факт распространения в газете «Наш край» № 11/8910 за 13.03.2019 на странице 12 рекламы региональной сети «Кровля», содержащей признаки нарушения п. 2 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе». Реклама имеет содержание: В верхнем правом углу рекламного модуля указано: «С завода ЗА 3 ДНЯ! **25 цветов!**». По центру рекламного модуля перечисляются товары: «***ЗАБОР *САЙДИНГ *ВОДОСТОК *ПРОФНАСТИЛ *МЕТАЛЛОЧЕРЕПИЦА бельгийское качество**». В правой части рекламного модуля указано: «*КРОВЛЯ региональная сеть САЙДИНГ от 119 руб рассрочка 0 %*». По нижнему краю рекламного модуля сообщаются перечень сопутствующих услуг и контактные данные: «*Замер, консультация, звонок БЕСПЛАТНО! **8(927)202-48-52** Новоспасское, ул. 40 лет Победы, 66, (район шк.№1)*».

В письменных пояснениях ООО «Кровля» по делу № 073/05/5-15658/2019 (вх. № 3074 от 14.05.2019) и представителем общества на рассмотрение дела 23.05.2019 сообщено, что сведения о характеристике товара: «*бельгийское качество*» были взяты с официального сайта производителя, который поставляет обществу строительные материалы, при этом указанная информация характеризует только сайдинг. В разделе «О компании» сайта производителя - компании «Текос» (<https://tecoss.ru>) приведена информация: «*Продукция торговой марки «TECOS» - это высочайшее бельгийское качество и европейские технологии*». Производителем данного товара является ООО «Текос». Остальные товары, указанные в рекламе, производятся другими производителями.

В письменных пояснениях по делу № 073/05/5-15658/2019 (исх. № 49 от 28.05.2019, вх. № 3661 от 03.06.2019) ООО «Текос» сообщило, что общество, расположенное на территории Тверской области, производит сайдинг под торговой маркой «TECOS». Производство сайдинга «TECOS» осуществляется по рецептуре, которая разработана и передана в производство ООО «Текос» бельгийской компанией «ТЕКО Дендермонде» НВ (Бельгия) вместе с параметрами проверки качества и методами его контроля. Компоновка соответствующего оборудования (производства предприятий Франции, Австрии, Бельгии, Германии), процесс производства также разработаны и внедрены компанией «ТЕКО Дендермонде» НВ. Кроме того, с момента начала изготовления продукции и по настоящее время силами бельгийской компании осуществляется мониторинг производства, его модернизация, контроль качества выпускаемой продукции, а также выбор поставщиков сырья и контроль его качества в соответствии с высокими параметрами и требованиями, принятыми в Бельгии. Сайдинг производства ООО «Текос» экспортируется в страны Европы, в том числе в Бельгию, маркируется знаком «СЕ», который удостоверяет, что изделия соответствуют требованиям директив и гармонизированным стандартам Европейского союза. Из перечисленных в рассматриваемой рекламе ООО «Кровля» товаров ООО «Текос» может подтвердить только изготовление сайдинга методом, разработанным и внедренным бельгийскими партнерами, а также качество сайдинга, отслеживаемое бельгийскими коллегами.

В соответствии с п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «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; 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.

Из буквального содержания рассматриваемой рекламы следует, что характеристика: «*бельгийское качество*» относится ко всем товарам, указанным в рекламе. Также ко всем перечисленным товарам относятся заявленные рекламодателем условия: «с завода ЗА 3 ДНЯ!» и цветовой ассортимент - «25 ЦВЕТОВ!».

В соответствии с п. 2 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

В ходе рассмотрения дела № 073/05/5-15658/2019 документально подтвержденных доказательств, что рекламируемые товары: забор, водосток, профнастил и металлочерепица имеют «бельгийское качество» (произведены по бельгийской технологии, имеют удостоверение качества и соответствуют требованиям, принятым в Бельгии), не представлено.

Таким образом, реклама ООО «Кровля» (региональной сети «Кровля») содержит недостоверные сведения о бельгийском качестве забора, водостока, профнастила и металлочерепицы, что является нарушением п. 2 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Решением Ульяновского УФАС России от 27.06.2019 (резолютивная часть решения объявлена 24.06.2019) по делу № 073/05/5-15658/2019 реклама ООО «Кровля», размещенная в газете «Наш край» № 11/8910 за 13.03.2019 на странице 12, признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п. 2 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

На основании указанного решения ООО «Кровля» Ульяновским УФАС России выдано предписание № 5 от 27.06.2019 о прекращении нарушения законодательства о рекламе, выразившегося в указании в рекламе общества недостоверных сведений о бельгийском качестве забора, водостока, профнастила и металлочерепицы. ООО «Кровля» 08.07.2019 уведомило управление об исполнении предписания, представив макет рекламы с внесёнными

изменениями (вх. № 4637 от 08.07.2019).

Согласно ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 3 ст. 5 указанного Федерального закона, несет рекламодатель.

В соответствии с п.п. 5, 7 ст. 3 Федерального 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.

Издателем газеты «Наш край», Николаевской районной газеты Ульяновской области, является областное автономное учреждение «Информационное агентство «Ник-медиа» (далее - ОАУ ИА «Ник-медиа»), ОГРН 1087326000519, ИНН 7311007097.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 1686-05 от 02.04.2019) ОАУ ИА «Ник-медиа» (исх. № 21 от 04.04.2019, вх. № 2080 от 04.04.2019) сообщило, что договор на производство и распространение указанной рекламы сети «Кровля» (договор на оказание информационных услуг № 1 от 01.03.2019) заключен с ООО «Кровля». Оригинал-макет рекламы предоставлен в готовом виде ООО «Кровля».

Таким образом, рекламодателем в данном случае является ООО «Кровля», а рекламораспространителем - ОАУ ИА «Ник-медиа».

Нарушение _____ рекламодателями, _____ рекламопроизводителями, _____ рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ) нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере 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.

Следовательно, ООО «Кровля» совершено административное правонарушение, предусмотренное ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

При назначении административного наказания учитываются характер совершенного административного правонарушения, степень вины лица в совершении правонарушения. В частности, учитывается, что в данном случае нарушено право потребителей рекламы на получение добросовестной рекламы.

Кроме того, состав правонарушения, квалифицируемого по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, является формальным, и угроза охраняемым общественным отношениям заключается не

только в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении ООО «Кровля» к исполнению публично-правовых обязанностей, установленных законодательством.

Обстоятельства, признаваемые отягчающими административную ответственность, отсутствуют.

Обстоятельствами, смягчающими административную ответственность, являются оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении, а также добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль (п.п. 4 и 7 ч. 1 ст. 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях).

Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное ООО «Кровля», несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы.

Согласно п.п. 18, 18.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки 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. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Аналогичная правовая позиция закреплена в п. 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях».

Указанные обстоятельства исключают применение в данном случае ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ООО «Кровля» 10.08.2018 включено в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства как микропредприятие, что подтверждается сведениями из реестра от 26.08.2019 № ЮЭ9965-19-6573398. Общество ранее к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не привлекалось.

В соответствии со ст. 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях:

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.

2. Административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 13.15, 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.

3. В случае замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение дополнительное административное наказание, предусмотренное соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, не применяется.

Согласно ч.ч. 1, 2 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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.

В соответствии с ч. 3 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 настоящего Кодекса.

Поскольку ООО «Кровля» к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса

Российской Федерации об административных правонарушениях ранее не привлекалось, при вынесении настоящего постановления, с учетом вышеприведенных норм Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на административное наказание в виде предупреждения.

Руководствуясь статьями 3.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, 29.6, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях **общества с ограниченной ответственностью «Кровля»**, ОГРН 1186313064409, ИНН 6316246996, наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить **обществу с ограниченной ответственностью «Кровля»**, ОГРН 1186313064409, ИНН 6316246996, административное наказание в виде **предупреждения**.

На постановление может быть подана жалоба вышестоящему должностному лицу, в Федеральную антимонопольную службу (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11) либо в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством Российской Федерации в течение десяти дней со дня получения копии постановления.

Заместитель руководителя управления -

начальник отдела

<...>