ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания по делу № 036/04/14.3-252/2020 об административном правонарушении

«07» сентября 2020 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 № 036/04/14.3-252/2020, возбужденного в отношении должностного лица – <…> ООО «БЛИНЧИК» <…> (далее – <…> «БЛИНЧИК» <…>), в связи с нарушением требований пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») на основании Решения № 036/05/5-804/2020 от 29.07.2020 года, в связи с непосредственным обнаружением Государственным инспектором отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Воронежского УФАС России Давыдовой О.В. достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения в сфере предпринимательской деятельности (часть 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях), в присутствии <…> ООО «БЛИНЧИК» <…>,

**У С Т А Н О В И Л:**

Решением от 29.07.2020 года № 036/05/5-804/2020 Комиссии Воронежского УФАС России, реклама: «Самая добрая команда/…/ Самые вкусные блинчики/…/», размещенная на фасаде ресторана «БЛИНЧИК» по адресу: г. Воронеж, пл. Ленина, 11а (далее – рассматриваемая реклама), признана ненадлежащей.

Решением от 29.07.2020 года № 036/05/5-804/2020 установлено следующее.

25 июня 2020 года в ходе осмотра объектов наружной рекламы (рекламных конструкций) выявлено распространение на фасаде ресторана «БЛИНЧИК» расположенного по адресу: г. Воронеж, пл. Ленина, 11а, рекламы следующего содержания «Самая добрая команда/…/ Самые вкусные блинчики/…/», о чем составлен Акт осмотра объектов наружной рекламы (рекламных конструкций) от 25.06.2020 года с приложением фотоматериалов.

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.

В соответствии с пунктом 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.

Рассматриваемая информация в соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формированию или поддержанию интереса к нему и его продвижению на рынке (далее – рассматриваемая реклама).

Объектом рекламирования в указанной рекламе являются кафе «БЛИНЧИК» и реализуемые им товары.

13.07.2020 года в отношении ООО «БЛИНЧИК» вынесено определение о

возбуждении дела № 036/05/5-804/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Рассмотрение дела назначено на 10 часов 30 минут (мск) 27.07.2020 года.
27 июля 2020 года ООО «БЛИНЧИК» были предоставлены документы (вх. № 01-11/2971 от 27.07.2020). В письменном объяснении <…> ООО «БЛИНЧИК» <…> сообщила следующее: «/…/По определению № 036/05/5-804/2020 о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства РФ О рекламе от 13.07.2020 г. сообщаем, что не знали, что нарушаем Российское законодательство, а именно 38-ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006 года, употребляя слова «Самые», «Самая» без подтверждения факта. Обязуемся в течении двух дней демонтировать плакаты / …/». На заседании Комиссии <…> ООО «БЛИНЧИК» <…> поддержала доводы, изложенные в объяснениях.
Ознакомившись с материалами дела, изучив объяснения, документы, предоставленные ООО «БЛИНЧИК» Комиссия установила следующее.
Согласно пункту 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006, товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.
В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.
В соответствии с частью 29 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 8 октября 2012г. №58 о некоторых вопросах практики применения арбитражными судами федерального закона «О рекламе» при рассмотрении дел о признании рекламы недостоверной судам необходимо исходить из следующего.
Информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.
В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например, путем употребления слов «самый», «лучший», «первый», «номер один» должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.
Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами (пункт 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе»).
В рассматриваемой рекламе для характеристики объектов рекламирования использованы слова «САМЫЕ», «САМАЯ» без указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и которое имеет объективное подтверждение, таким образом, рассматриваемая реклама содержит признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».
Учитывая изложенное, рассматриваемая реклама содержит признаки нарушения п. 1 ч. 3 ст. 5 «О рекламе».
Воронежским УФАС России установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «БЛИНЧИК», так как Общество осуществляет деятельность в ресторане «БЛИНЧИК» (г. Воронеж, пл. Ленина, 11А).
В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодатель - изготовитель

или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.
В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, в том числе пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».
На основании статьи 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.
При этом под должностным лицом следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации.
Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, а также лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица, если законом не установлено иное.
Материалами дела установлено, что в период распространения ненадлежащей рекламы, <…> ООО «БЛИНЧИК» являлась /является <…> (Приказ от 01.08.2019 № 1).
Также установлено, что <…> ООО «БЛИНЧИК» <…> выполняла/выполняет в ООО «БЛИНЧИК» организационно-распорядительные и административно-хозяйственные функции.
Тем самым, должностное лицо – <…> ООО «БЛИНЧИК» <…> 25.06.2020 (согласно Акту осмотра объектов наружной рекламы от 25.06.2020 года) совершила административное правонарушение, связанное с ненадлежащим исполнением организационно-распорядительных и административно-хозяйственных функций, а именно осуществил ненадлежащий контроль за распространением вышеуказанной ненадлежащей рекламы.
Ответственность за указанное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
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.
Место совершения правонарушения: г. Воронеж, пл. Ленина, 11а.
Время совершения правонарушения: 25.06.2020 года.
Таким образом, <…> ООО «БЛИНЧИК» <…>, являясь должностным лицом указанного Общества 25.06.2020 (согласно Акту осмотра объектов наружной рекламы от 25.06.2020 года), в г. Воронеже совершила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса

Российской Федерации об административных правонарушениях.
07.09.2020 года в отношении должностного лица – <…> ООО «БЛИНЧИК» <…>, составлен протокол № 036/04/14.3-252/2020 об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
В связи с поступившим ходатайством от <…> ООО «БЛИНЧИК» <…> рассмотрение дела № 036/04/14.3-252/2020 назначено на 14 часов 15 минут (мск) «07» сентября 2020 года.
07.09.2020 года при вынесении Постановления № 036/04/14.3-252/2020 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.
Воронежским УФАС России установлено, что должностное лицо – <…> ООО «БЛИНЧИК» <…> имела возможность для соблюдения требований законодательства РФ о рекламе при выполнении своих должностных обязанностей, однако в нарушение данных требований не проконтролировала должным образом распространение ненадлежащей рекламы. Должностное лицо – директор обязан осуществлять свои полномочия добросовестно, не нарушая требований закона. За неисполнение либо ненадлежащее исполнение своих обязанностей должностное лицо несет ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.
На основании вышеизложенного, факт совершения административного правонарушения и вина должностного лица – <…> ООО «БЛИНЧИК» <…>, являются установленными и доказанными.
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 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 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/ ООО «БЛИНЧИК», <…> которого является <…>, соответствует категории «микропредприятие».
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.
<…> ООО «БЛИНЧИК» <…> 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 изложенного, административное наказание <…> ООО «БЛИНЧИК» <…> 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.
На основании изложенного, руководствуясь пунктом 1 части 3 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,

**П О С Т А Н О В И Л:**

**1.** Признать должностное лицо – <…> ООО «БЛИНЧИК» <…> виновной 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 должностному лицу – <…> ООО «БЛИНЧИК» <…> предупреждение за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
**3.** Направить копию настоящего постановления должностному лицу – <…> ООО «БЛИНЧИК» <…>.
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.