ПОСТАНОВЛЕНИЕ

055/04/14.3-13/2019

о вынесении предупреждения

город Омск
Дело №

21 февраля 2019 года
76/2019

055/04/14.3-

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 07 февраля 2019 года и другие материалы дела, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее также – КоАП РФ) в отношении общества с ограниченной ответственностью «Оконщик» (далее – ООО «Оконщик», Общество), ОГРН 1185543002402, ИНН 5506169032, место нахождения: 644076, г. Омск, пр. Космический, д. 26А, пом. 1П,

в отсутствие законного представителя ООО «Оконщик», в извещении которого предприняты необходимые меры,

в присутствии защитника ООО «Оконщик» - <...> (доверенность от 01.06.2018 б/н)

УСТАНОВИЛА:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 26 декабря 2018 года по делу № 06-06/74-2018 реклама, размещенная ООО «Оконщик» в газете «Ва-банк. Омск» и в журнале «ТОТ» («Твой омский телегид»), была признана ненадлежащей, нарушающей требования части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»).

Комиссией Омского УФАС России также было принято решение о передаче материалов дела № 06-06/74-2018 уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Дело об административном правонарушении № 055/04/14.3-76/2019 было возбуждено протоколом от 07 февраля 2019 года № 055/04/14.3-13/2019.

В результате рассмотрения протокола об административном правонарушении и иных материалов дела должностным лицом, рассматривающим дело об административном правонарушении, установлено следующее.

В ходе осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе Омским УФАС России 19.11.2018 выявлены факты

распространения в газете «Ва-банкъ. Омск» № 42 (448) от 22.10.2018, № 44 (450) от 05.11.2018 и в журнале «ТОТ» («Твой омский телегид») № 11 (11) от 14.11.2018 рекламы компании «ЕвроОкно Стандарт»: «ЕвроОкно Стандарт БАЛКОНЫ ОКНА 700-007 www.eosomsk.ru рассрочка*на месте *подробности у менеджера Приглашаем к сотрудничеству дилеров...», содержащей признаки нарушения требований части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В указанной рекламе помимо рекламы услуг, оказываемых хозяйствующим субъектом, привлекается внимание к услуге по предоставлению рассрочки.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

Размещенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками: распространена наружным способом, в адрес неопределенного круга лиц, направлена на привлечение внимания к услугам компании, в том числе по предоставлению рассрочки.

В соответствии с частью 1 статьи 823 Гражданского кодекса Российской Федерации договорами, исполнение которых связано с передачей в собственность другой стороне денежных сумм или других вещей, определяемых родовыми признаками, может предусматриваться предоставление кредита, в том числе в виде аванса, предварительной оплаты, отсрочки и рассрочки оплаты товаров, работ или услуг (коммерческий кредит), если иное не установлено законом.

При этом товарный и коммерческий кредиты могут предоставляться и не финансовыми организациями, а самой торгующей организацией.

Приобретение товара (услуг) с его оплатой через определенное время (рассрочкой или отсрочкой) непосредственно у продавца отличается от приобретения товара в кредит, предоставленный банком или иной финансовой организацией.

Рекламный текст должен содержать сведения, которые бы позволили потребителю отличить финансовые услуги, оказываемые банком, от продажи организацией (не финансовой организацией) товаров в рассрочку или кредит.

Указанная информация является существенной, поскольку отсутствие в рекламе сведений о лице, предоставляющем рассрочку, может способствовать введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламным предложением, что противоречит положениям части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с требованиями нормы части 7 статьи 5 Федерального закона «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.

На момент выявления факта распространения рекламы информация о лице, предоставляющем такую услугу, как приобретение товара (услуги) в рассрочку, в вышеуказанной рекламе отсутствовала.

Указание в тексте рекламы на возможность уточнения подробностей у менеджера (сноска «*подробности у менеджера») не заменяет размещения существенных сведений, отсутствие которых способно ввести потребителей рекламы в заблуждение, следовательно, не может свидетельствовать о надлежащем соблюдении требований законодательства о рекламе.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», несет рекламоатель.

По информации ООО «Новый Городовой» - учредителя и издателя газеты «Ва-банкъ. Омск» и журнала «ТОТ», рекламоателем вышеуказанной рекламы (лицом, определившим объект рекламирования и содержание рекламы) является ООО «Оконщик» в силу Договора на оказание рекламных услуг № 18/01079/05 от 07 сентября 2018 года.

Таким образом, ООО «Оконщик», имея возможность для соблюдения требований части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» и не приняв все зависящие от него меры по их соблюдению, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламоателем, 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.

Местом совершения административного правонарушения является место распространения рекламы: г. Омск.

Временем совершения административного правонарушения является дата фиксации распространения рекламы: 19.11.2018.

Протокол об административном правонарушении № 055/04/14.3-13/2019 был составлен 07.02.2019 уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России в отсутствие законного представителя ООО «Оконщик», для надлежащего уведомления которого о месте и времени составления протокола об административном правонарушении Омским УФАС России были предприняты все необходимые действия.

Копии протокола об административном правонарушении № 055/04/14.3-13/2019 и определения о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении были направлены в адрес ООО «Оконщик» по его юридическому адресу (644076, г. Омск, пр. Космический, д. 26А, пом. 1П) заказным письмом от 07.02.2019 исх. № 06-1198, и согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (www.pochta.ru), указанное письмо Омского УФАС России с почтовым идентификатором 64497326976566 хранится в почтовом отделении № 644076 с пометкой «Неудачная попытка вручения» (11.02.2019, 16:09).

В соответствии со статьей 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю.

Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

При этом, как указано в пункте 63 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не находится по указанному адресу.

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 для целей осуществления связи с юридическим лицом.

Согласно выписке из единого государственного реестра юридических лиц адресом (местом нахождения) ООО «Оконщик» является: 644076, г. Омск, пр. Космический, д. 26А, пом. 1П4.

Таким образом, Омским УФАС России были предприняты необходимые меры для надлежащего уведомления ООО «Оконщик» о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 055/04/14.3-76/2019.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

В и н а О О О «Оконщик» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении № 055/04/14.3-76/2019.

Обстоятельств, исключающих вину О О О «Оконщик» в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение ООО «Оконщик» установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие Общество действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.3-

76/2019, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного административного правонарушения, должностным лицом Омского УФАС России, уполномоченным на рассмотрение дела об административном правонарушении, не усматривается.

Должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.3-76/2019, в качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность ООО «Оконщик» (статья 4.2 КоАП РФ), признан факт совершения Обществом административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «Оконщик» (статья 4.3 КоАП РФ), не выявлено.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства на сайте Федеральной налоговой службы России <https://rmsp.nalog.ru> от 21.02.2019 № ЮЭ9965-19-5275778 ООО «Оконщик» является субъектом малого и среднего предпринимательства – микропредприятием (дата внесения сведений в реестр 10.03.2018).

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее – Федеральный закон «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации») субъекты малого и среднего предпринимательства - это хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными настоящим Федеральным законом, к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям.

Часть 1 статьи 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» предусматривает, что к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся зарегистрированные в соответствии с законодательством Российской Федерации и соответствующие условиям, установленным частью 1.1 настоящей статьи, хозяйственные общества, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства и индивидуальные предприниматели.

На основании 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 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно частям 1, 2, 3 статьи 3.4 КоАП РФ 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 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.

Оценив характер и обстоятельства совершенного ООО «Оконщик» административного правонарушения, должностное лицо усмотрело основания для применения положений статей 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ, поскольку их применение в данной ситуации является справедливым, отвечающим принципу целесообразности юридической ответственности, характеру правонарушения и обстоятельствам его совершения, соответствует как интересам лица, привлекаемого к ответственности, так и интересам государства.

Учитывая, что факт возбуждения административного дела сам по себе уже выполняет предупредительную функцию, вынесение предупреждения по данному делу обеспечивает соответствующую защиту охраняемым законом государственным и общественным интересам.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПО С Т А Н О В И Л А:

Признать общество с ограниченной ответственностью «Оконщик» виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и применить к Обществу меру ответственности, предусмотренную частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде предупреждения за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган,

вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.