

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о выдаче предупреждения по делу об

административном правонарушении № 042/04/14.3-719/2019

«22» мая 2019 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, <...>, временно исполняющая обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-719/2019, возбужденного протоколом от 08.05.2019 в отношении индивидуального предпринимателя <...> (ИНН <...>, ОГРНИП <...>, адрес: <...>, дата регистрации <...>, далее – ИП <...>), в присутствии защитника ИП <...> – <...> (доверенность <...>, далее – <...>).

### УСТАНОВИЛА:

13.03.2019 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 91/Р-2018 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ИП <...> нарушившей требования части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе») при размещении рекламы по адресу: г. Киселевск, ул. Мира, 16, следующего содержания: «Получи до – 100% на разливные напитки!» с изображением наполненных жидкостью бокалов.

Пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

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.

Из определения понятия «реклама» следует, что для признания информации рекламой она должна одновременно выполнять несколько условий, а именно:

-быть распространенной любым способом, в любой форме;

-быть адресованной неопределенному кругу лиц;

-быть направленной на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Соответственно, распространение такой неперсонифицированной информации о лице, товаре, услуге должно признаваться распространением среди неопределенного круга лиц, поскольку заранее невозможно определить всех лиц, для которых такая информация будет доведена.

Реклама должна формировать или поддерживать интерес к объектам рекламирования. Чтобы информация могла считаться рекламой, она должна целенаправленно представить вниманию потребителей объект рекламы. Признаком рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, формировании к нему положительного отношения и закреплении его образа в памяти потребителя. Под рекламой следует понимать сведения, распространяемые исключительно для формирования и поддержания интереса к юридическому или физическому лицу, его товарам, идеям и начинаниям. Реклама призвана способствовать реализации товаров, идей и начинаний. Реклама должна влиять на мотивацию потребителя при выборе товара и побуждать его совершить определенные действия в отношении объекта рекламирования, вступить в конкретные правоотношения купли-продажи по поводу рекламируемой продукции (акция «получи до -100% на разливные напитки»). Такая способность является отличительной чертой рекламы.

Магазин «Крюгер» — это магазин, который реализует разливные напитки.

Информация, распространенная ИП <...> на фасаде здания по адресу: г. Киселевск, ул. Мира, 16, где расположен магазин разливного пива «Крюгер» об акции, которой может воспользоваться любое лицо по своему желанию в магазинах «Крюгер».

Акция, предоставляющая возможность получить до – 100% на разливные напитки, действовала в магазине «Крюгер» при выполнении определенных условий (при совершении покупки от 500 рублей, покупатель может получить купон с номиналом 15% от общей суммы в чеке округленной до суммы кратной 5 с уникальным штрих - кодом, распечатанным на кассовом чеке. Покупатель имеет право оплатить купоном любые разливные напитки полностью или частично. Воспользоваться купоном можно только при условии покупки любых закусок на сумму от 100 рублей, вплоть до 100% стоимости любого товара из ассортимента разливных напитков).

Распространенная информация направлена на формирование и поддержание интереса к продавцу - магазину «Крюгер», а также к дополнительным услугам – акции «Получи до – 100% на разливные напитки», предоставляемой в данном магазине «Крюгер».

Таким образом, ИП <...> разместила рекламу об акции, которая проходила в магазине разливных напитков «Крюгер».

Частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, 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.

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).

В спорной рекламе отсутствует часть существенной информации о рекламируемой акции «Получи до – 100% на разливные напитки», а именно, чтобы стать участником акции необходимо совершить единоразовую покупку на итоговую сумму не менее 500 рублей и получить купон, а также о том, что воспользоваться купоном можно только при условии покупки любых закусок на сумму от 100 рублей, вплоть до 100% стоимости любого товара из ассортимента разливных напитков, за одну покупку покупатель вправе использовать один купон, оплатить купоном можно любой товар из ассортимента разливных напитков, покупатель вправе воспользоваться купоном до 31.12.2018, что искажает смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В данном случае рекламодателем является ИП <...>.

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, 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 ИП <...>, выразившиеся в нарушении требования части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы с отсутствием части существенной информации об акции по адресу: Киселевск, ул. Мира, 16, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1 статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, 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.

Время совершения ИП <...> административного правонарушения: октябрь 2018 - 14.12.2018.

Место совершения ИП <...> административного правонарушения: г. Киселевск, ул. Мира, 16.

04.04.2019 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания на 08.05.2019 в 09 часов 30 минут. Уведомление было направлено в адрес ИП <...>.

08.05.2019 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-719/2019 об административном правонарушении в присутствии защитника ИП <...> – <...> (доверенность <...>).

08.05.2019 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-719/2019 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 22.05.2019 в 09 часов 30 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением, а также вручены под расписку защитнику ИП <...>. – <...> (доверенность <...>).

22.05.2019 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-719/2019 в присутствии защитника ИП <...> – <...> (доверенность <...>), который пояснил, что ИП <...> имеет статус малое предприятие.

Изучив материалы дела № 042/04/14.3-719/2019 об административном правонарушении, временно исполняющая обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия ИП <...>, выразившиеся в нарушении требования части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы с отсутствием части существенной информации об акции по адресу: Киселевск, ул. Мира, 16, 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.

ИП <...> документально не подтвердила наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у ИП <...> имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Действия ИП <...>, выразившиеся в нарушении требования части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы с отсутствием части существенной

информации об акции по адресу: Киселевск, ул. Мира, 16, следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ИП <...> подтверждается протоколом по делу № 042/04/14.3-719/2019 от 08.05.2019.

Срок давности привлечения ИП <...> 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 временно исполняющая обязанности 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 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.

Временно исполняющая обязанности 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 ИП <...> совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ИП <...> 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 ИП <...> 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 [rmsp.nalog.ru](http://rmsp.nalog.ru) ИП <...> имеет статус малое предприятие.

Оценивая собранные по делу доказательства, временно исполняющая обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ИП <...> доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, наличие у ИП <...> статуса малое предприятие, 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,

#### ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать индивидуального предпринимателя <...> (ИНН <...>, ОГРНИП <...>, адрес: <...>, дата регистрации <...>) виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Выдать индивидуальному предпринимателю <...> (ИНН <...>, ОГРНИП <...>, адрес: <...>, дата регистрации <...>) 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.

Временно исполняющая обязанности

руководителя управления

<...>