

Постановление по делу №016/04/14.3-684/2019 в отношении ООО «ТД «Дэнко»

Исх. №АР-08/7914 от 30.05.2019

Дата рассмотрения: 29 мая 2019 года

Место рассмотрения: г. Казань, ул. Московская, д. 55, зал заседаний

Время рассмотрения: 11 час. 15 мин.

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан <...> (должностное лицо), рассмотрев протокол и материалы дела №016/04/14.3-684/2019 об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица ООО «ТД «Дэнко» (место нахождения юридического лица: <...>; ИНН: <...>, ОГРН: <...>, КПП: <...>, дата присвоения ОГРН: <...>) по факту нарушения требований части 7 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закона «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в присутствии <...> (должностного лица) ООО «ТД «Дэнко» (решение №<...> от <...> г.),

УСТАНОВИЛ:

В ходе проведения мониторинга Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление) был установлен факт распространения в газете «Ва-Банкъ» выпуск №<...> (<...>) от <...> г. рекламы, с текстом: «Глюкометр АйЧек в подарок при покупке 100 тест-полосок тест-полоски Шприц-ручки от 1850 руб. Иглы от 750 руб...», которая имеет признаки нарушения Закона «О рекламе».

Согласно части 1 статьи 3 Закона «О рекламе», под рекламой понимается 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.

Информация со сведениями: «Глюкометр АйЧек в подарок при покупке 100 тест-полосок тест-полоски Шприц-ручки от 1850 руб. Иглы от 750 руб...» в силу статьи 3 Закона «О рекламе» является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к глюкометрам.

Скан-копия газеты с рекламным материалом представлена ниже:

В вышеприведенном рекламном материале, расположенном в газете «Ва-Банкъ» выпуск №<...> (<...>) от <...> указано необходимое в силу части 7 статьи 24 Закона «О рекламе» предупреждение о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, однако расположение иной информации,

также необходимой в силу Закона «О рекламе» путем наложения одного на другое, привели к тому, что предупреждение фактически не читается.

Таким образом, Управление приходит к выводу о наличии признаков нарушения части 7 статьи 5 Закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 5 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.

Согласно Постановлению Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» при рассмотрении дел о привлечении лиц к административной ответственности, предусмотренной статьей 14.3 КоАП РФ, за размещение рекламы, в которой отсутствует часть необходимой информации о рекламируемом товаре, условиях его приобретения или использования, судам надлежит учитывать следующее.

Рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг.

Поэтому если информация изображена таким образом, что она не воспринимается или плохо воспринимается потребителем (шрифт (кегель), цветовая гамма и тому подобное), и это обстоятельство приводит к искажению ее смысла и вводит в заблуждение потребителей рекламы, то данная информация считается отсутствующей, а соответствующая реклама ненадлежащей в силу того, что она не содержит части существенной информации о рекламируемом товаре, условиях его приобретения или использования (часть 7 статьи 5 Закона о рекламе).

При этом оценка такой рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями.

С учетом изложенного, рекламное объявление с текстом следующего содержания: «Глюкометр АйЧек в подарок при покупке 100 тест-полосок тест-полоски Шприц-ручки от 1850 руб. Иглы от 750 руб...» имеет признаки нарушения части 7 статьи 5 Закона «О рекламе».

На основании части 6 статьи 38 Закона «О рекламе» следует, что за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 5 Закона «О рекламе», ответственность несет рекламодатель.

Статьей 3 Закона «О рекламе» установлено, что рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Из указанного определения следует, что рекламодателем может быть как лицо, заинтересованное в реализации объекта рекламирования (изготовитель товара, продавец товара, лицо, оказывающее услуги), так и иное лицо, если указанное лицо совершило действия по выбору объекта рекламирования (под которым

понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама) и содержания рекламной информации. При этом отнесение того или иного лица к рекламодателю осуществляется исходя из объекта рекламирования, к которому формируется интерес в рекламе, условий договора о распространении рекламы, а также иных обстоятельств распространения рекламы (письмо ФАС России от 31.05.2016 N АК/36350/16 «О разъяснении отдельных положений Федерального закона «О рекламе»).

В соответствии с макетом рекламного материала, рекламодателем является ООО «ТД «Дэнко».

Рекламораспространителем является ООО «Медиа1» (<...>, ИНН/КПП <...>/<...>, дата регистрации юридического лица: <...> г.).

В соответствии со ст. 38 Закона «О рекламе» за нарушение ч. 7 ст. 5 Закона «О рекламе» ответственность несет рекламодаделец.

Таким образом, Управление пришло к выводу о необходимости исключить из круга ответчиков ООО «Медиа1» по факту нарушения Закона «О рекламе», так как за указанное правонарушение рекламораспространитель ответственности не несет.

На заседании, директор ООО «ТД «Дэнко» пояснил, что признает факт нарушения законодательства о рекламе, однако на сегодняшний день ненадлежащая реклама более не распространяется. Ненадлежащий рекламный материал, в соответствии с представленной на заседание Комиссии газетой «Ва-БанкЪ» выпуск №<...> (<...>) от <...> г. исправлен.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ,

- 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.

Таким образом, действия ООО «ТД «Дэнко», выразившиеся в нарушении законодательства о рекламе, образуют состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Время совершения ООО «ТД «Дэнко» административного правонарушения: 22.02.2019 г.

Место совершения ООО «ТД «Дэнко» административного правонарушения: Республика Татарстан, г. Казань.

ООО «ТД «Дэнко» надлежащим образом уведомлено о дате, времени и месте составления рассматриваемого дела об административном правонарушении, путём направления в адрес регистрации ООО «ТД «Дэнко» (<...>)

заказного письма с почтовым уведомлением о вручении, которое согласно почтовому уведомлению о вручении получено 06.05.2019 г.

Рассмотрение дела об указанном правонарушении состоялось **29 мая 2019 года в 11 часов 15 минут** по адресу: г. Казань, ул. Московская, д. 55, в присутствии <...> (должностного лица) ООО «ТД «Дэнко» (решение №<...> от <...> г.).

В ходе рассмотрения дела №016/04/14.3-684/2019 <...> (должностное лицо) ООО «ТД «Дэнко» пояснил, что ООО «ТД «Дэнко» состоит в реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, и относится к категории микропредприятий. <...> (должностное лицо) ООО «ТД «Дэнко» представил выписку из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства по состоянию на 28.05.2019 г. Ранее ООО «ТД «Дэнко» не привлекалось к административной ответственности. Данное административное нарушение по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ ООО «ТД «Дэнко» совершено впервые.

Татарстанским УФАС России установлено, что согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенному на сайте <https://rmsp.nalog.ru/search.html#pnISearchResult>, ООО «ТД «Дэнко» является микропредприятием.

Доказательствами по настоящему делу являются материалы дела №016/05/05-61/2019, возбужденного Татарстанским УФАС России по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица (личность виновного, его имущественное положение) обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Учитывая то обстоятельство, что у ООО «ТД «Дэнко» имелись условия для соблюдения требований Закона «О рекламе», оснований для признания указанного правонарушения в силу статьи 2.9 КоАП РФ малозначительным не имеется.

Совершенное правонарушение, состав которого носит формальный характер, не является исключительным случаем, поэтому не могло быть расценено в качестве малозначительного. Ответственность за указанные деяния наступает независимо от возникновения или невозникновения общественно опасных последствий. Наступление общественно опасных последствий при совершении правонарушений с формальным составом презюмируется самим фактом совершения действий или бездействия.

Обязанность каждого соблюдать закон закреплена в Конституции Российской Федерации.

В рассматриваемом случае совершенное правонарушение посягает на права неопределенного круга лиц, как возможных потребителей рекламируемых услуг на получение полной и достоверной информации, что создает в результате совершения данного правонарушения существенную угрозу охраняемым

общественным отношениям в сфере рекламы.

При рассмотрении настоящего дела обстоятельств, предусмотренных статьей 24.5 КоАП РФ, не выявлено, равно, как отсутствуют и иные основания для прекращения производства по делу об административном правонарушении.

Согласно части 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 части 3 статьи 3.4 КоАП РФ, 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.

Согласно 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Оснований для применения ст. 2.9 КоАП РФ не установлено.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3, части 2 и 3 статьи 3.4, частью 1 статьи 4.1.1, частью 2 статьи 25.1, статьей 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ООО «ТД «Дэнко» (место нахождения юридического лица: <...>; ИНН: <...>, ОГРН: <...>, КПП: <...>, дата присвоения ОГРН: <...>), виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить наказание в виде **предупреждения**.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1

статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 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.

<...> (должностное лицо)