ИП Д.

адрес регистрации места жительства:
"..."

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении

№ 017/04/14.3-12/2020

29 января 2020 года г. Кызыл,

ул. Комсомольская, 122А, каб. № 7

Резолютивная часть постановления объявлена 28 января 2020 года

Постановление изготовлено в полном объеме 29 января 2020 года

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) "...", руководствуясь статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол от 22.01.2020 года и иные материалы дела № 017/04/14.3-12/2020 об административном правонарушении в отношении должностного лица – индивидуального предпринимателя Д. (далее – ИП Д.) (ИНН "...", ОГРНИП "...", КПП "..."), "..." г.р., уроженки "...", имеющей паспорт серии "..." № "...", выданный "..." от "..." года, адрес регистрации места жительства: "...", по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № 017/04/14.3-12/2020 рассмотрено в отсутствии надлежащим образом извещенного ИП Д.

В адрес Тывинского УФАС России 22.01.2020 года (вх. № 259) от ИП Д. поступило ходатайство, о том, что она является субъектом малого предпринимательства, что подтверждается выпиской из реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, правонарушение ответственность за которое предусмотрена часть 1 статьи 14.3 КоАП РФ совершено ею впервые, в связи с чем просила применить административное наказание в виде устного предупреждения.

Изучив материалы дела № 017/04/14.3-12/2020, представленные документы лица, участвующего в деле, прихожу к следующему.

Событие административного правонарушения: нарушение рекламодателем законодательства о рекламе, а именно нарушение пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Данное нарушение законодательства о рекламе установлено решением Тывинского УФАС России от 30.12.2019 года по делу № 017/05/5-25/2019.

В ходе проведенного Тывинским УФАС России мониторинга рекламы, распространяемой в г. Кызыл, на предмет соответствия требованиям Закона о рекламе, выявлено распространение рекламы, распространяющейся на фасаде здания торгового объекта, расположенного по адресу: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Оюна Курседи, д. 145 следующего содержания:

«магазин Намзырай; самые крупные вкусные*», с использованием изображений двух упаковок семечек «уДачные»,*

По результатам мониторинга Тывинским УФАС России составлен акт об осмотре наружной рекламы от 21.11.2019 года.

Согласно сведениям Тывинского УФАС России в магазине «Намзырай» предпринимательскую деятельность осуществляет индивидуальный предприниматель Д (ИНН "...."), что подтверждается кассовым чеком от 21.11.2019 года.

По данному факту определением Тывинского УФАС России от 03.12.2019 года возбуждено дело № 017/05/5-25/2019 в отношении ИП Д. по признакам нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Определением от 03.12.2019 года от ИП Д. были запрошены письменные пояснения, сведения, документы по существу, возбужденного дела.

17.12.2019 года на рассмотрении дела ИП Д. устно пояснила, что баннер с рассматриваемой рекламой был предоставлен в готовом виде партнером Ш., то есть лицом, непосредственно поставляющим товар (семечки). В силу незнания требований Закона о рекламе, ею был размещен готовый рекламный баннер. На данный момент реклама снята с фасада магазина и более не распространяется.

Комиссия Тывинского УФАС России, исследовав материалы дела № 017/05/5-25/2019 и выслушав устные пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела, пришла к следующим выводам.

Статья 3 Закона о рекламе понимает под рекламой информацию, распространенную любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Под объектом рекламирования подразумевается товар, средство его индивидуализации, 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.

Вышеназванная информация содержит все признаки рекламы:

- распространена с помощью баннера;

- адресована неопределенному кругу лиц;

- объектом рекламирования является семечки «уДачные».

Для привлечения внимания потребителей к объекту рекламирования – семечкам «уДачные», формированию и поддержанию интереса к ним, продвижению на рынке в рекламе сообщается, что указанные

семечки самые крупные, вкусные, тем самым создается впечатление о превосходстве товара.

В соответствии с пунктом 1 статьи 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная и недостоверная реклама не допускается.

Согласно пункту 1 части 3 статьи 5 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.

Согласно пункта 29 постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 года № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» 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 «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение. Данное объективное подтверждение может быть установлено победой в конкурсе, экспертным исследованием, независимой экспертизой, независимым опросом-анкетированием потребителей. 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.

Так, в рассматриваемой рекламе использовано утверждение «самые крупные, вкусные».

Согласно толкового словаря С.И. Ожегова слово «самый» означает при прилагательном образует его превосходную степень, а при существительном указывает на крайнюю степень количества или качества.

Таким образом, для утверждения о рекламируемом товаре, имеющем статус «самый» перед другими товара необходимо наличие оснований, позволяющих судить о таком превосходстве, с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Вместе с тем, рассматриваемая реклама, не сопровождается таким подтверждением, что является нарушением требований пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Факт распространения рекламы без указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение «самые крупные, вкусные» подтвержден материалами дела и не оспаривается ИП Д.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе за нарушение требований частями 2-8 статьи 5 настоящего закона ответственность несет рекламодатель.

Согласно пункта 5 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодатель – это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В магазине «Намзырай» предпринимательскую деятельность осуществляет индивидуальный предприниматель Д., что подтверждается кассовым чеком от 21.11.2019 года.

Рассматриваемая реклама распечатана на одном баннере, которая содержит информацию не только о рекламируемом товаре (семечки) но и наименование магазина «Намзырай», в связи с чем рекламодателем является ИП Д., действия которой привели к нарушению требований пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Доводы ИП Д. о том, что рекламный баннер был изготовлен гр. Ш. Комиссией Тывинского УФАС России не были приняты, поскольку в материалах дела № 017/05/5-25/2019 отсутствовали документальные доказательства, подтверждающие указанные выше доводы.

Согласно представленной в материалы дела № 017/05/5-25/2019 фотографии рассматриваемая реклама снята с фасада магазина, в связи с чем, Комиссия Тывинского УФАС России пришла к выводу об отсутствии необходимости выдачи ИП Д. предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Решением Комисии Тывинского УФАС России 30.12.2019 года по делу

№ 017/05/5-25/2019 ИП Д. была признана нарушившей пункт 1 часть 3 статьи 5 Закона о рекламе.

За нарушение Закона о рекламе рекламодатель несет административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе 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.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за которую предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, состоит в действиях рекламодателя, признанных недопустимыми законодательством Российской Федерации о рекламе: распространение недостоверной рекламы, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Субъектами данного правонарушения являются юридические и должностные лица, которые ненадлежащим исполнением своих обязанностей обусловили совершение административного правонарушения.

Согласно примечанию статьи 2.4. КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица.

Таким образом, должностное лицо – ИП Д. совершила административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Определяя степень виновности ИП Д., следует отметить, что ИП Д. не выполнила установленные действующими нормативными правовыми актами обязанности по соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность ИП

Д., предусмотренные статьей 4.3 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлены.

В соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ обстоятельствами, смягчающие административную ответственность ИП Д. являются совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, впервые и добровольное прекращение нарушения законодательства о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1. КоАП РФ установлено, 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 24.07.2007 N 209-ФЗ "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 названным Федеральным законом, к малым предприятиям, в том числе к

микропредприятиям, и средним предприятиям.

Согласно сведений из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ИП Д. включена в данный реестр под категорией микропредприятие.

Как указано выше ИП Д. административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 совершено впервые.

Таким образом, за совершенное ИП Д. правонарушение административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене предупреждением.

Местом совершения административного правонарушения является город Кызыл Республики Тыва.

Временем совершения административного правонарушения является день выявления нарушения ИП Д. Закона о рекламе – 21.11.2019 года.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – индивидуального предпринимателя Д. виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.
2. Назначить должностному лицу – индивидуальному предпринимателю Д., по факту совершения ею административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, административное наказание в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.2, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течении 10 дней 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.

Руководитель управления "..."