

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ АДМИНИСТРАТИВНОГО НАКАЗАНИЯ ПО ДЕЛУ № 045/04/14.3-209/2022 ОБ АДМИНИСТРАТИВНОМ ПРАВОНАРУШЕНИИ

(часть 1 статьи 14.3 КоАП РФ)

«02» ноября 2022 года г. Курган

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее по тексту – Курганское УФАС России) , рассмотрев на основании статьи 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) и в порядке статьи 29.7 КоАП РФ материалы дела об административном правонарушении № 045/04/14.3-209/2022, возбужденного в отношении) (ИНН , ОГРНИП , адрес: г. Курган, ул.) по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

в отсутствие ИП (уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

Поводом к возбуждению дела согласно пункту 1 части 1 статьи 28.1 КоАП РФ и примечания к ней явилось непосредственное обнаружение должностным лицом Курганского УФАС России достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения при принятии Решения Курганского УФАС России от 25.11.2021 по делу № 045/04/14.3-209/2022, а именно распространение ненадлежащей рекламы, нарушающей требования пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Извещение о явке на составление протокола содержалось в уведомлении о составлении протокола (исх. № 2804/22 от 21.09.2022), в котором определены дата и время составления протокола об административном правонарушении: 21 октября 2022 года в 14 часов 00 минут.

Лицо, в отношении которого составлен протокол по делу об административном правонарушении, извещено о времени и месте составления протокола, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором № 80080976541208, размещенным на сайте АО «Почта России» (<https://www.pochta.ru/>), согласно которому корреспонденция Курганского УФАС России (исх. № исх. № 2804/22 от 21.09.2022), содержащая информацию о времени и месте составления протокола, направленная по адресу регистрации ИП) получено.

Учитывая вышеуказанное обстоятельство, данный протокол составлен в присутствии ИП

Определением от 21.10.2022 (исх. № 3096/22) назначены время и место рассмотрения дела на 01.11.2022 года на 14 час.00 мин.

Наличие события совершенного административного правонарушения подтверждается Решением Курганского УФАС России от 30.06.2022 по делу № 045/05/5-7/2022, которое согласно статье 26.2 и статье 26.7 КоАП РФ является

письменным доказательством. Указанное решение в установленном порядке не обжаловалось.

Решение Курганского УФАС России от 30.06.2022 по делу № 045/05/5-7/2022 согласно статье 26.2 и статье 26.7 КоАП РФ является письменным доказательством. Указанное решение в установленном порядке не обжаловалось.

Согласно пункту 3.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», рассмотрение дел об оспаривании решений, действий (бездействия) административных органов, принятых (допущенных) ими в рамках применения мер обеспечения производства по делу об административном правонарушении, не приостанавливает производство по делу об административном правонарушении. В случае вынесения административным органом постановления о привлечении лица к административной ответственности доводы о незаконности указанных решений, действий (бездействия) подлежат оценке судом при рассмотрении дела об оспаривании такого постановления.

Учитывая установленные частью 1 статьи 37 Закона о рекламе особенности порядка принятия (только коллегиально) решения, являющегося результатом проведенной в ходе осуществления государственного контроля (надзора) проверки (примечание к статье 28.1 КоАП РФ), и его обжалования (только судебный), у должностных лиц того же самого органа, единолично осуществляющих производство по делу об административном правонарушении, заведомо отсутствуют законные основания как переоценивать изложенные в решении достаточные данные, указывающие на наличие события административного правонарушения, так и отражать результаты такой переоценки как в протоколе об административном правонарушении, так и в соответствующем постановлении (пункт 10.2 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30).

Решением Курганского УФАС России от 30.06.2022 по делу № 045/05/5-7/2022 установлено следующее.

Курганским УФАС России в ходе осуществления государственного контроля за соблюдением хозяйствующими субъектами требований законодательства Российской Федерации о рекламе, в соответствии со статьей 33 Закона о рекламе, зафиксирована информация на рекламной конструкции (билборд), расположенной по адресу: трасса шоссе им. Тюнина, по направлению из города Кургана в сторону поселка Увал напротив супермаркета «Метрополис» следующего содержания: «ПРОФНАСТИЛ МЕТАЛЛ/ПЛАСТИК) * МЕТАЛЛОЧЕРЕПИЦА * ВОДОСТОЧНЫЕ СИСТЕМЫ * САЙДИНГ (МЕТАЛЛ/ПЛАСТИК)*ЕВРОШТАКЕТНИК*ДОБОРНЫЕ ЭЛЕМЕНТЫ * WWW.КРОВЛЯ-МАРКЕТ45.РФ * КРОВЛЯ-МАРКЕТ * ш. Тюнина, 4*55-12-88 напротив АЗС РОСНЕФТЬ 1 км *ЛУЧШИЕ ЦЕНЫ БЕЗ ПОСРЕДНИКОВ» » (акт осмотра от 16.05.2022).

Курганским УФАС России по собственной инициативе выявлен факт, указывающий на признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выразившийся в следующем.

Пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее

– Закон о рекламе) определено, что реклама – это 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе объект рекламирования – 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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Закона о рекламе).

Рассматриваемая информация:

- публично распространена в г. Кургане (Курганской области);

- предназначена для неопределенного круга лиц;

- преследует цели информирования: обращения внимания потребителей на предпринимательскую деятельность магазина «Кровля-маркет» по продаже строительных материалов.

Таким образом, данная информация соответствует всем квалифицирующим признакам рекламы, определенным статьей 3 Закона о рекламе, поэтому является рекламой. Объектом рекламирования выступает магазин «Кровля-маркет» и реализуемые товары – строительные материалы.

По результатам рассмотрения заявления и материалов 23.05.2022 Курганским УФАС России вынесено определение о возбуждении дела № 045/05/5-7/2022 по признакам нарушения законодательства о рекламе.

Согласно сведениям ПАО «МТС», представленным в Курганское УФАС России (вх. № Н-2085 от 24.05.2022), абонентский номер + 8 (3522) 551288, принадлежит).

07.06.2022 от ООО .» в Курганское УФАС России поступил ответ на определение (вх. № Н-2271 от 07.06.2022), в котором сообщается, что к указанной в определении рекламе отношения не имеет, просит прекратить производство по делу в отношении ООО

07.06.2022 от ИП в Курганское УФАС России поступило письменные пояснения (вх. № Н-2272 от 07.06.2022), где ИП указывает, что он является рекламодателем рассматриваемой рекламы, представил в качестве доказательств договор аренды рекламных щитов №20/21 от 26.01.2021, а также акты по оплате аренды билборда.

Согласно пункту 35 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 г. №

1922, далее – Правила № 1922) в случае если при подготовке дела к рассмотрению или во время рассмотрения дела антимонопольным органом будет установлено, что решение по делу может быть вынесено в отношении ненадлежащего лица, антимонопольный орган обязан по ходатайству лиц, участвующих в деле, либо по собственной инициативе принять решение о замене такого лица. В этом случае рассмотрение дела откладывается.

При рассмотрении дела на основании пункта 35 Правил №1922, ООО(640032, Курганская область, директор:), заменено на надлежащее лицо ИП, как лицо в действиях которого содержатся признаки нарушения Закона о рекламе.

23.06.2022 на заседании Комиссии, ИП поддержал представленные ранее письменные пояснения, подтвердил, что является рекламодателем рассматриваемой рекламы. Согласно договору №20/21 от 26.08.2021 период размещения рассматриваемой рекламы с 01.09.2021 по 30.04.2022, указал, что в настоящее время рассматриваемая реклама демонтирована. Подтверждение того что, цены лучшие цены без посредников не представлено.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

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.

Текст рассматриваемой рекламы содержит утверждение «ЛУЧШИЕ ЦЕНЫ БЕЗ ПОСРЕДНИКОВ», однако, потребитель указанной рекламы не может располагать сведениями о том, по каким критериям проведено данное сравнение.

В связи с чем, можно сделать вывод о том, что рекламируемый компанией «Кровля-маркет» товар, путем указания фразы «лучшие» противопоставляется товарам иной торговой сети.

В данном случае, использование в рекламе неточных высказываний или преувеличений относительно ценовых параметров, ассортимента товара, характеристик может ввести потребителя рекламы в заблуждение, создать неверное представление о ценовых преимуществах магазина «Кровля-маркет», и тем самым, обмануть ожидания о приобретении продукции, реализуемой «Кровля-маркет»».

В соответствии с пунктом 29 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 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, при использовании в рекламе сравнительной характеристики

объекта рекламирования с иными товарами, например, путем употребления «ЛУЧШИЕ ЦЕНЫ БЕЗ ПОСРЕДНИКОВ» необходимо производить с указанием конкретного объекта, с которым осуществляется сравнение, и при этом иметь объективное подтверждение преимущества рекламируемого товара.

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.

Резюмируя изложенное, заявление о ценовом, ассортиментном преимуществе, согласно утверждению «ЛУЧШИЕ ЦЕНЫ БЕЗ ПОСРЕДНИКОВ», должно иметь документальное подтверждение и фактическое обоснование.

В рассматриваемой рекламе критерий, по которому осуществляется сравнение, отсутствует, и доказательств ценового, ассортиментного преимущества товаров магазина «Кровля-маркет» перед товарами других торговых организаций не представлено.

Следовательно, данная реклама распространена с нарушением пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных в пункте 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

Как установлено Комиссией, подтверждается материалами дела, и не оспаривается лицами, указанными в деле, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП

Данные обстоятельства установлены решением Курганского УФАС России от 30.06.2022 по делу № 045/05/5-7/2022.

В соответствии с пунктом 7 части 2 статьи 33 Закона о рекламе антимонопольный орган вправе применять меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

За нарушение рекламного законодательства частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на физических лиц – от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей.

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

В силу части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении

которых установлена его вина.

Административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично (часть 1 статьи 2.2 КоАП РФ).

Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть (часть 2 статьи 2.2 КоАП РФ).

По результатам оценки в соответствии со статьей 26.11 КоАП РФ представленных материалов должностное лицо установило, что ИП имел возможность не допустить распространение рекламы с нарушением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Доказательств того, что ИП принял все зависящие от нее меры для соблюдения требований законодательства, в материалах дела не имеется, как и не представлены доказательства объективной невозможности соблюдения требований действующего законодательства.

Таким образом, ИП является виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения: г. Курган.

Время совершения административного правонарушения: 16.05.2022 г.

Объектом административного правонарушения являются общие и специальные требования к процессу производства, размещения и распространения рекламы.

Объективная сторона состава административного правонарушения заключается в нарушении ИП пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Обстоятельства смягчающие либо отягчающие (статьи 4.2, 4.3 КоАП РФ) административную ответственность, не выявлены.

Ущерб, причиненный административным правонарушением, не выявлен.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (статья 24.5 КоАП РФ), не выявлено.

Срок давности привлечения к административной ответственности не истек (часть 1 статьи 4.5 КоАП РФ).

Причины и условия, способствовавшие совершению административного правонарушения, не выявлены.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение

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.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ, некоммерческим организациям, а также 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.

При этом 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 (часть 2 статьи 3.4 КоАП РФ).

Согласно сведениям из Единого государственного реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенного на официальном сайте ФНС России, ИП . является микропредприятием.

Выявленное правонарушение совершено ИП впервые 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.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать индивидуального предпринимателя Бородкина Александра Владимировича (далее – ИП .) (ИНН , ОГРНИП , адрес: г. Курган, ул.) виновным в совершении административного правонарушения, административная ответственность за которое установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему административное наказание в порядке замены на **предупреждение**.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ

постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, либо в суд по месту рассмотрения дела в течение десяти 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.