Руководителю отдела маркетинга ООО «ЭЛЕКТРОЦИНКМОНТАЖ»

<…>

620026, Свердловская область, г.Екатеринбург, <…>

e-mail<…>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 53

О ПРИВЛЕЧЕНИИ К АДМИНИСТРАТИВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ПО ДЕЛУ ОБ АДМИНИСТРАТИВНОМ ПРАВОНАРУШЕНИИ № 045/04/14.3-63/2020

09 июня 2020 года г. Курган

Время: 16 часов 00 минут

Руководитель Курганского Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее по тексту – Курганское УФАС России) Соболевская Т.М., рассмотрев материалы дела № № 045/04/14.3-63/2020 об административном правонарушении возбужденное в отношении должностного лица- руководителя отдела маркетинга ООО «ЭЦМ» <…>, на основании решения Курганского УФАС России № 045/05/5-01/2020 от 27.02.2020, по признакам нарушения части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту – КоАП РФ),

в отсутствие <…>., его защитника (ходатайство вх.2475 от 25.05.2020г. о рассмотрении дела без участия представителя),

УСТАНОВИЛ:

31 октября 2019 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее - Курганское УФАС России) поступило заявление ООО «ТОЧИНВЕСТ ЦИНК» (далее - Заявитель) по вопросу размещения рекламы, содержащей несоответствующие действительности сведения о предоставлении услуг по цинкованию металлоконструкций в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Из существа заявления следует, что 14.10.2019г. ООО «ТОЧИНВЕСТ ЦИНК» установлено, что при поиске по ключевым словам «горячее цинкование в Шадринске» в разных браузерах в ключевых словах контекста контекстной рекламы, выдается рекламная информация, размещенная Обществом с ограниченной ответственностью «Электроцинкмонтаж» (далее- ООО «ЭЦМ»), со ссылкой на сайт указанной организации, размещенный в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: www.ecm-shadr.ru. Согласно данным сервиса Контур-фокус и сведениям ЕГРЮЛ данный сайт содержит сведения об организации с наименованием ООО «ЭЦМ» (ИНН 6658498530, адрес: 620026, Свердловская область, г. Екатеринбург, ул. Энгельса, д.36, оф. 302). При этом в качестве адреса осуществления производственной деятельности указывается - Курганская область, г. Шадринск, Курганский тракт, д. 11 (тел. +7(352) 222-24-68, info@ecm-syadr.ru). Однако фактически по данному адресу никакого производственного предприятия, выполняющего работы по горячему цинкованию металлоконструкций, не располагается. Заявитель полагает, что ООО

«ЭЦМ» вводит потребителей в заблуждение о наличии собственных производственных мощностей по указанному адресу, посредством размещения фотографий производственной площадки и с указанием, что данные производственные мощности принадлежат ООО «ЭЦМ». При этом данная информация сопровождается заведомо ложными сведениями о наличии указанных мощностей с приложением фотографий производственных помещений, оборудования и описания технологий процесса производства продукции ООО «ТОЧИНВЕСТ ЦИНК», расположенного по адресу: Курганская область, г. Шадринск, Курганский тракт, д. 17. К заявлению ООО «ТОЧИНВЕСТ ЦИНК» представило нотариально - удостоверенный протокол осмотра доказательств от 15.10.2019 года, из которого усматривается, что ООО «ЭЦМ» для привлечения внимания потребителей реализуемой продукции использует фотографии производственных площадей, принадлежащих ООО «ТОЧИНВЕСТ ЦИНК», и в которых общество осуществляет производство выпускаемой им продукции.

По мнению заявителя, указанные действия ООО «ЭЦМ» содержат нарушения действующего законодательства о защите конкуренции и о рекламе.

По результатам рассмотрения заявления Курганским УФАС России установлено следующее.

В информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресам: https://ecm-shadr.ru/, https://yandex.ru/profile/211270060506?lr=213, Курганским УФАС России установлено, что ООО «ЭЦМ» использована реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о способе изготовления продукции, а также о возможности ее приобретения в определенном месте, поскольку на указанном сайте имеется информация о названии компании ООО «ЭЦМ», осуществляющем свою деятельность в г. Шадринске, об услугах ООО «ЭЦМ» по цинкованию различных металлоконструкций всевозможных сталей, с указанием, что в г. Шадринске у ООО «ЭЦМ» располагаются цеха со спецоснасткой инновационным оборудованием, которое позволяет производить продукцию в полном соответствии технологии и стандартам, предусмотренные ГОСТом. Также указан адрес организации:г. Шадринск, Курганский тракт, 11, +7 (352) 222-24-68, info@ecm-shadr.ru.

Объектный анализ текстовой информации: «Горячее цинкование металлоконструкций: партия до 20 тонн, от 22000 рублей за 1 тонну, гарантия 20 лет» в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», размещённой по адресу: https://ecm-shadr.ru/, очевидно, ассоциируется с определенным лицом, оказывающим услуги по цинкованию металлоконструкций – ООО «ЭЦМ».

В ответ на запрос Курганского УФАС России (исх. № 04-12/3238-9 от 06.11.2019 года) ООО «ЭЦМ» сообщило, что их компания является поставщиком и продавцом металлоконструкций (как сырья, так и оцинкованные у сторонних организаций изделия) конечным потребителям. Не являются конкурентом ООО «ТОЧИНВЕСТ ЦИНК», в связи с тем, что ООО «ЭЦМ» не оказывает услуги по горячему цинкованию металлоконструкций.

Также ООО "ЭЦМ" в письменных пояснениях сообщает, что при работе с контрагентами сотрудники ООО «ЭЦМ» разъясняют им, что общество не является непосредственным исполнителем услуг по горячему цинкованию металлоконструкций, а является лишь поставщиком /продавцом сырья или

готового результата (оцинкованных у сторонних организаций металлоконструкций). Реализуемая продукция соответствует ГОСТу и подтверждается наличием сертификатов соответствия. 26.01.2020 года в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте компании, размещенный по адресу: https://ecm-shadr.ru/, исключены формулировки, позволяющие сделать возможный вывод о том, что ООО «ЭЦМ» является не продавцом конечного результата оцинкованного процесса, а является исполнителем самой услуги по нанесению покрытия, произведены корректировки в указании адреса продавца-посредника, использованы формулировки, допускающие понимание специфики работы ООО «ЭЦМ» исключительно как поставщика разного рода продукции и не оказывающего услуги по цинкованию изделий.

На заседании комиссии 20.02.2020 года представитель заявителя поддержал свою позицию в части распространения ООО «ЭЦМ» ненадлежащей рекламы, размещенной в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресам: https://ecm-shadr.ru/, https://yandex.ru/profile/211270060506?lr=213, выразившейся в несоответствии указанных сведений о производственной деятельности ООО «ЭЦМ», выполняющего работы по горячему цинкованию металлоконструкций, в том числе по адресу: Курганская область, г. Шадринск, Курганский тракт, д. 11.

Представители ООО «ЭЦМ» не отрицают, что рассматриваемая информация об услугах по горячему цинкованию металлоконструкций, размещенная на сайте https://ecm-shadr.ru/, после возбуждения дела о нарушении рекламного законодательства 26.01.2020 г. ООО «ЭЦМ» была откорректирована по средством исключения формулировки, позволяющей сделать возможный вывод о том, что компания оказывает услуги по горячему цинкованию, в том числе по адресу: Курганская область, г. Шадринск, Курганский тракт, д. 11.

Также представители ООО «ЭЦМ» подтвердили, что филиала ООО «ЭЦМ» по адресу: Курганская область, г. Шадринск, Курганский тракт, д. 11 не имеется, номер телефона +7 (352) 222-24-68 имеет переадресацию. Фактически компания ООО «ЭЦМ» осуществляет свою деятельность в г. Екатеринбурге.

Комиссия Курганского УФАС России всесторонне, полно и объективно изучив и проанализировав представленные в материалы дела №045/05/5-01/2020 доказательства, установила следующее.

Согласно пункта 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – Закон о рекламе) 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, является рекламой.

В соответствии с пунктом 29 постановления Пленума Высшего Арбитражного суда РФ № 58 от 08.10.2012 года «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (далее по тексту – Постановление № 58) определено, что 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.

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.

Как указано в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 04.03.1997 N 4-П, реклама рассматривается законодателем как средство продвижения товаров, работ и услуг на общий рынок Российской Федерации.

Экономической целью размещения рекламы для лица, осуществляющего производство, реализацию товара (работ, услуг), является продвижение и продажа товара (работ, услуг) оптовому покупателю и конечному потребителю.

Рассматриваемая информация распространялась посредством размещения в сети "Интернет" по адресу: https://ecm-shadr.ru/ информации о производственной деятельности ООО «ЭЦМ» по горячему цинкованию металлоконстркуций, производственных помещениях, оборудований и описаний технологии процесса производства продукции с прилагаемыми фотоматериалами, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – услугах по горячему цинкованию металлоконструкций, формирует и поддерживает интерес к объекту рекламирования и его продвижение на рынке, т.е. отвечает законодательному определению рекламы, приведенному в пункте 1 статьи 3 Закона о рекламе.

Статьей 5 Закона о рекламе предусмотрено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно части 11 статьи 5 Закона о рекламе, при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

Согласно материалам дела, в рекламной информации, размещенной в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресам: https://ecm-shadr.ru/,https://yandex.ru/profile/211270060506?lr=213, ООО «ЭЦМ» распространяло сведения о своей производственной деятельности по горячему цинкованию металлоконструкций и имеющемся у общества оборудовании с использованием фотоматериалов готовой продукции, размещенной в производственных помещениях иного хозяйствующего субъекта, с указанием адреса производственного цеха по адресу Курганская область, г. Шадринск, Курганский тракт, д. 11, в которой данную деятельность общество не осуществляет, что не соответствует действительности и нарушает требования пунктам 2, 3 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей (пункт 4 статьи 3 Закона о рекламе).

В силу пункта 2 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о

любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

В соответствии с пункта 3 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об ассортименте и о комплектации товаров, а также о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктами 2, 3 части 3 Закона о рекламе.

В силу пункта 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем спорной рекламы, является ООО «ЭЦМ», о чем свидетельствуют представленные в материалы дела доказательства, в том числе: скрин-шоты страниц https://ecm-shadr.ru/, https://yandex.ru/profile/211270060506?lr=213, представленные заявителем ООО «ТОЧИНВЕСТ ЦИНК», и осмотренные Комиссией Курганского УФАС России; письменные пояснения директора ООО «ЭЦМ» от 06.11.2019 (вх.№ 6653 от 19.11.2019) и от 27.01.2020 (вх.№ 360), письменные пояснения заявителя.

Учитывая вышеизложенное, и, основываясь на фактических обстоятельствах дела, Комиссия Курганского УФАС России пришла к выводу, что ООО «ЭЦМ» нарушило требования пунктов 2, 3 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, которое выразилось в размещении рекламной информации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресам: https://ecm-shadr.ru/, https://yandex.ru/profile/211270060506?lr=213, не соответствующей действительности сведения об осуществлении ООО «ЭЦМ» производственной деятельности по горячему цинкованию различных металлоконструкций всевозможных сталей, с указанием, что в г. Шадринске у ООО «ЭЦМ» располагаются цеха со спецоснасткой инновационным оборудованием, которое позволяет производить продукцию в полном соответствии технологии и стандартам, предусмотренные ГОСТом, в том числе по адресу: Курганская область, г. Шадринск, Курганский тракт, д. 11.

В материалах дела №045/05/5-01/2020 имеются доказательства об устранении рассматриваемых нарушений, предписание Курганским УФАС России, не выдавалось.

Согласно ст. 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В соответствии с пунктом 2.3 перечня функциональных обязанностей согласно должностной инструкции руководителя отдела маркетинга ДИ 0068910-01-00-2019,

утв. директором ООО "ЭЦМ" 14.05.2019 года, на руководителя отдела маркетинга ООО "ЭЦМ" <…>возложены обязанности (трудовой договор <…>), в том числе по соблюдению законодательства о рекламе, в части:

- организация работы по рекламированию реализуемой продукции или выполняемых услуг с целью их продвижения на рынки сбыта, информируя потребителей о преимуществах качества и отличительных свойствах рекламируемых товаров или услуг;

- осуществление руководства, планирования и координации работ по проведению рекламных кампаний;

- разработка планов рекламных мероприятий по одному виду или группе товаров (услуг) и определение затрат на их проведение;

- участие в формировании рекламной стратегии, основанной на перспективных направлениях дальнейшего организационного развития, инновационной и инвестиционной деятельности;

- выбор форм и методов рекламы в средствах массовой информации, их текстового, цветового и музыкального оформления;

- определение конкретных носителей рекламы (сайты в сети Интернет, газеты, журналы, рекламные ролики и др.) и их оптимальное сочетание;

- разработка рекламных текстов, плакатов, проспектов, каталогов, буклетов, контролирует их качество, обеспечивая достоверность, полноту, наглядность и доступность рекламы, соблюдение норм общественной морали, не допуская нарушений правил конкурентной борьбы и законодательства в сфере рекламы.

Действия должностного лица ООО "ЭЦМ" <…>, выразившиеся в ненадлежащем исполнении возложенных на него должностных обязанностей, что привело к размещению рекламной информации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресам: https://ecm-shadr.ru/, https://yandex.ru/profile/211270060506?lr=213, не соответствующей действительности сведения об осуществлении ООО «ЭЦМ» производственной деятельности по горячему цинкованию различных металлоконструкций всевозможных сталей, с указанием, что в г. Шадринске у ООО «ЭЦМ» располагаются цеха со спецоснасткой инновационным оборудованием, которое позволяет производить продукцию в полном соответствии технологии и стандартам, предусмотренные ГОСТом, в том числе по адресу: Курганская область, г. Шадринск, Курганский тракт, д. 11., содержат признаки административного правонарушения, предусмотренного 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, 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.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Место совершения административного правонарушения: г. Шадринск.

Время совершения административного правонарушения: 15.10.2019 года.

Субъектом правонарушения является должностное лицо – <…>/

Объектом правонарушения являеюся общие и специальные требования к процессу размещения и распространения рекламы.

Объективную сторону правонарушения составляет ненадлежащее исполнение своих служебных обязанностей должностным лицом ООО «ЭЦМ» <…>., допустившим размещение рекламной информации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресам: https://ecm-shadr.ru/, https://yandex.ru/profile/211270060506?lr=213, с не соответствующей действительности сведениями.

У должностного лица ООО «ЭЦМ» <…> имелась возможность не нарушать требования действующего законодательства Российской Федерации о рекламе, однако допустило указанное нарушение.

Срок давности привлечения должностного лица к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП, на момент составления протокола об административном правонарушении не истек (истекает 15.10.2020 года).

25.05.2020г. в Курганское УФАС России от <…> поступило ходатайство о рассмотрении административного дела в его отсутствие и применении меры административной ответственности в виде предупреждения в порядке статьи 4.1.1 КоАП РФ.

При рассмотрении дела № 045/04/14.3-63/2020 должностным лицом Курганского УФАС России установлено, что <…> ранее к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ не привлекался.

Согласно пункта 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.

На основании пункта 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.

Правонарушение, совершенное должностным лицом ООО «ЭЦМ», не содержит 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. Сведений о причинении имущественного ущерба гражданам также не имеется.

Должностным лицом Курганского УФАС России установлено, что ООО «ЭЦМ» состоит в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, <…> являясь работником ООО «ЭЦМ», ранее не совершал однородное административное правонарушение.

С учетом вышеизложенного должностное лицо антимонопольного органа, руководствуясь частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ, считает возможным назначить должностному лицу - руководителю отдела маркетинга ООО «ЭЦМ» <…>, наказание в виде предупреждения.

Учитывая характер правонарушения, в отсутствие отягчающих обстоятельств, установленных статьей 4.3 КоАП РФ, руководствуясь статьями 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо ООО «ЭЦМ» - руководителя отдела маркетинга <…> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Применить к должностному лицу ООО «ЭЦМ» - руководителю отдела маркетинга <…> меру административной ответственности в виде предупреждения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 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 <…>

Исполнитель: <…>Телефон: 8/3522/463955

Дата: 11.06.2020