

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 06-09/225-18

об административном правонарушении

7 июня 2018 года
Томск

г.

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области Шевченко Владимир Иванович, рассмотрев протокол от 25.05.2018 и материалы дела № 06-09/225-18 об административном правонарушении, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя С. по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных нарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии ИП С.,

УСТАНОВИЛ:

Индивидуальный предприниматель С. разместил ненадлежащую контекстную рекламу туристической компании «Инна Тур Томск» с нарушением требований п. 3 ч. 3 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), ответственность за нарушение которых предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В Томское УФАС России поступило обращение гражданина о признаках нарушения законодательства о рекламе, выразившихся в размещении недостоверной контекстной рекламы.

Как следует из обращения, на Интернет-портале Mail.ru размещена контекстная реклама туристической компании «Инна Тур Томск» следующего содержания: «Туры в Египет! Вылет из Томска! Внимание! Гарантия от невыезда. первая линия! Все включено. Подробнее. inna.tomsk.ru». По мнению заявителя, указанная реклама является недостоверной, поскольку вводит в заблуждение потребителя.

В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона о рекламе 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; 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.

Информация, размещенная туристической компанией «Инна Тур Томск» на Интернет-портале Mail.ru о турах в Египет, адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к туристической компании «Инна Тур Томск», а также реализуемому ею

товару – турам в Египет, формирование и поддержание интереса к ним, а также их продвижение на рынке, т.е. обладает перечисленными в ст. 3 Закона о рекламе признаками, следовательно, является рекламой. Объектом рекламирования является туристическая компания «Инна Тур Томск», а также реализуемый ею товар – туры в Египет.

Таким образом, требования Закона о рекламе распространяются на содержание указанной информации, на обстоятельства ее распространения.

Согласно п. 3 ч. 3 ст. 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.

На основании ч. 1 ст. 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с п. 1 Указа Президента РФ от 08.11.2015 № 553 «Об отдельных мерах по обеспечению национальной безопасности Российской Федерации и защите граждан Российской Федерации от преступных и иных противоправных действий» (далее – Указ Президента РФ № 553) органам государственной власти Российской Федерации, федеральным государственным органам, органам местного самоуправления, юридическим лицам, образованным в соответствии с законодательством Российской Федерации, организациям и физическим лицам, находящимся под юрисдикцией Российской Федерации, в своей деятельности исходить из того, что со дня вступления в силу настоящего Указа российским авиакомпаниям временно запрещается осуществлять воздушные перевозки (в том числе коммерческие) граждан с территории Российской Федерации на территорию Арабской Республики Египет, за исключением случаев осуществления воздушных перевозок (в том числе коммерческих) граждан Российской Федерации, направляемых органами государственной власти Российской Федерации и федеральными государственными органами на территорию Арабской Республики Египет в служебных целях.

Согласно п. 2 Указа Президента РФ № 553 туроператорам и турагентам на время действия запрета рекомендовано воздерживаться от реализации гражданам туристического продукта, предусматривающего воздушные перевозки (в том числе коммерческие) граждан с территории Российской Федерации на территорию Арабской Республики Египет.

Из вышеуказанных норм следует, что осуществление воздушных перевозок граждан с территории Российской Федерации на территорию Арабской Республики Египет до снятия установленных ограничений не допускается. От реализации туристического продукта в

Арабской Республики Египет необходимо воздерживаться.

Согласно п. 5 Указа Президента РФ № 553 настоящий Указ вступает в силу со дня его подписания и распространяется на правоотношения, возникшие с 6 ноября 2015 г.

Установленный Указом Президента РФ № 553 запрет действует по настоящее время.

Из материалов дела следует, что рекламная кампания, включающая Египет, размещалась на основании дополнительного соглашения к договору № 7 от 21.09.2015 на информационные услуги в системе Google AdWords и Яндекс Директ от 22.09.2015 с момента заключения указанного договора по 10.01.2016. В иных дополнительных соглашениях к договору № 7 от 21.09.2015, действующих от 11.01.2016, 10.05.2016, 01.10.2016, 01.05.2017, 01.10.2017, включение Арабской Республики Египет в рекламные кампании в системе Google AdWords и Яндекс Директ за указанные периоды не проводилось.

Таким образом, рассматриваемая контекстная реклама о турах в Египет компании «Инна Тур Томск» размещена на интернет-портале Mail.ru в период действия запрета на осуществление воздушных перевозок граждан с территории Российской Федерации на территорию Арабской Республики Египет, соответственно, реализация туров в Египет с вылетом из Томска невозможна при том, что ООО «Инна Тур Томск» фактически не реализовывало туристические продукты в Арабскую Республику Египет (что подтверждается реестром продаж туров с 01.09.2017 по 30.10.2017). Следовательно, рассматриваемая реклама содержит не соответствующие действительности сведения об ассортименте туристических туров, а также о возможности приобретения туров в Египет в компании «Инна Тур Томск», размещена с нарушением п. 3 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе.

Согласно п. 4 ст. 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства, является ненадлежащей.

В соответствии с ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований п. 3 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе ответственность несет рекламодатель.

В рамках передачи материалов дела уполномоченному должностному лицу Томского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях сотрудником Томского УФАС России установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Инна Тур Томск» (ИНН: 7017227690, ОГРН: 1087017030374, г. Томск, пр. Ленина, 10). При этом между ООО «Инна Тур Томск» и ИП С. заключен договор № 7 на информационные услуги в системе Google AdWords и Яндекс Директ от 21.09.2015. Согласно указанному договору ООО «Инна Тур Томск» является заказчиком, ИП С. – исполнителем. В силу п. п. 1.1-1.2 договора № 7 заказчик поручает, а исполнитель принимает на себя услуги по

проведению рекламных кампаний в интернет для заказчика согласно Приложению № 1, исполнитель выступает агентом организаций, предоставляющих услуги размещения рекламных блоков в интернет. В силу п. 2.3 договора № 7 после оказания услуг исполнитель предоставляет заказчику «Акт выполненных услуг», который Заказчик утверждает в течение трех дней с момента его получения или дает мотивированный отказ. Согласно п. п. 4.1.1, 4.1.2, 4.1.4 договора № 7 исполнитель обязуется предоставлять Заказчику необходимую и достоверную информацию по оказываемым услугам, их видам и особенностям, о цене и форме оплаты, а также сообщать Заказчику по его просьбе другие относящиеся к Договору и соответствующим услугам сведения, предоставлять Заказчику доступ к личному кабинету в системе Google AdWords и Яндекс Директ, немедленно сообщить Заказчику и до получения от него указаний приостановить оказание услуг при обнаружении непригодности или недоброкачества предоставленной информации и материалов, иных, не зависящих от Исполнителя обстоятельств, которые могут повлиять на качество оказания услуг или невозможность их выполнения.

Таким образом, размещение рекламных материалов ООО «Инна Тур Томск» в сети Интернет осуществляется ИП С. по договору № 7 от 21.09.2015 через личный кабинет innaturtomsk. Вместе с тем, рекламная кампания, включающая Египет, размещалась на основании дополнительного соглашения к договору № 7 от 21.09.2015 на информационные услуги в системе Google AdWords и Яндекс Директ от 22.09.2015 с момента заключения указанного договора по 10.01.2016. В иных дополнительных соглашениях к договору № 7 от 21.09.2015, действующих от 11.01.2016, 10.05.2016, 01.10.2016, 01.05.2017, 01.10.2017, включение Арабской Республики Египет в рекламные кампании в системе Google AdWords и Яндекс Директ за указанные периоды не проводилось. Из пояснений ИП С. по делу № 06-11/108-17 следует, что реклама туров в Египет была заархивирована в личном кабинете ООО «Инна Тур Томск», однако при внесении изменений в рекламную кампанию по направлению Турция указанная реклама была случайно разархивирована и направлена на модерацию, в результате чего рассматриваемая реклама туров в Египет была запущена в работу.

Рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Яндекс» (ИНН: 7736207543, ОГРН: 1027700229193, г. Москва, ул. Льва Толстого, 16) согласно договору на размещение рекламы, заключенному посредством акцепта оферты на оказание услуг «Яндекс.Директ». Услуги по размещению рекламы выполнены рекламораспространителем, что подтверждается актами об оказанных услугах, счетами на оплату услуг. В соответствии с ч. 4 ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации

о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность за нарушение рекламодателем и рекламодателем законодательства о рекламе.

В статье 2.4 КоАП РФ определено, что административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица.

ИП С. не принял меры, направленные на обеспечение соответствия рекламы Федеральному закону от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», и несет административную ответственность за нарушение рекламодателем законодательства о рекламе.

На основании изложенного 25.05.2018 должностным лицом Томского УФАС России составлен протокол об административном правонарушении, возбуждено производство по делу об административном правонарушении № 06-09/225-18.

Таким образом, в действиях ИП С., выразившихся в распространении ненадлежащей рекламы, содержащей несоответствующие действительности сведения, содержится состав административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Руководитель управления, рассмотрев материалы дела, находит вину ИП С. доказанной, действия верно квалифицированными по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях за нарушение требований Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» при распространении ненадлежащей рекламы.

В соответствии со ст. 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.

Лицо, совершившее административное правонарушение – индивидуальный предприниматель С.

Время и место совершения административного правонарушения: 02.10.2017, г. Томск.

Событием административного правонарушения является распространение ненадлежащей контекстной рекламы туристической компании «Инна Тур Томск», содержащей несоответствующие действительности сведения о

возможности приобретения туров в Египет с нарушением требований п. 3 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе.

Состав административного правонарушения предусмотрен ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях — нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе.

Объект правонарушения – общественные отношения, охраняемые Законом о рекламе.

Объективная сторона совершенного административного правонарушения выражается в распространении ненадлежащей рекламы, содержащей не соответствующие действительности сведения, с нарушением требований п. 3 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе.

Субъективная сторона совершенного административного правонарушения – ИП С. был обязан и имел возможность осуществить контроль за соблюдением законодательства о рекламе и не распространять ненадлежащую рекламу, однако не принял всех необходимых и достаточных мер для соблюдения установленных требований, выразив пренебрежительное отношение к их исполнению. Таким образом, правонарушение, выразившееся в размещении ненадлежащей рекламы, совершено ИП С. по неосторожности, поскольку указанное лицо не предвидело возможности наступления негативных последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Следовательно, вина ИП С. в совершении правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении, в том числе протоколом об административном правонарушении от 25.05.2018 г.

Обстоятельства, вынуждающие действовать ИП С. в состоянии крайней необходимости, не установлены (ст. 2.7 КоАП РФ).

Обстоятельства, исключаящие производство по делу № 06-09/225-18, не установлены.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, не установлены (ст.4.3 КоАП РФ).

Смягчающие обстоятельства (ст.4.2 КоАП РФ) – ранее к административной ответственности по ч. 1 ст. 14.3 ИП С. не привлекался.

С учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя оснований для признания правонарушения малозначительным не усматривается.

Согласно ст. 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), административное наказание в виде

административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ.

В соответствии ч. 2 ст. 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 ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся зарегистрированные в соответствии с законодательством Российской Федерации и соответствующие условиям, установленным ч. 1.1 ст. 4 указанного закона, хозяйственные общества, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства и индивидуальные предприниматели.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ИП С. относится к категории микропредприятий и включен в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства 1 августа 2016 года. Таким образом, ИП С. подпадает под определение понятия малого предприятия, установленного Федеральным законом от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации». ИП С. совершил административное правонарушение впервые. Также в материалах дела отсутствуют сведения о причинении 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.

Отягчающих обстоятельств по делу не установлено.

В связи с изложенным, представляется возможным заменить административное наказание в виде административного штрафа предупреждением, согласно ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ.

Руководствуясь ст.ст.4.1.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Индивидуального предпринимателя С. признать виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
2. Назначить административное наказание в виде предупреждения.