

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

город Омск

Дело № 055/04/14.3-120/2024

27 февраля 2024 года

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее - Омское УФАС России) (), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 01.02.2024 и другие материалы дела, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) в отношении индивидуального предпринимателя (),

в отсутствие ИП ()

УСТАНОВИЛА:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 17.01.2024 по делу № 055/05/5-1459/2023 реклама ИП () была признана ненадлежащей, нарушающей требования пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»).

Комиссией Омского УФАС России также было принято решение о передаче материалов дел уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Протоколом об административном правонарушении от 13.02.2024 № 055/04/14.3-120/2024 в отношении ИП () возбуждено дело по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Доказательствами по делу об административном правонарушении, установленными протоколом и другими документами, подтверждено следующее.

В результате рассмотрения материалов дел установлено следующее.

27.10.2023 Омским УФАС России зафиксирован факт размещения на фасаде дома № 9 по ул. 70 лет Октября в г. Омске информации следующего содержания: - «FEREERA SHOES обувь FEREERA SHOES обувь»; - «Обувь одежда и аксессуары»; - «Все тренды обуви»; - «Большой выбор Лучшие цены Бонусная система».

По определению, данному статьей 3 Федерального закона «О рекламе»: реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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 - это 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 - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация «Большой выбор Лучшие цены Бонусная система» содержит юридические признаки понятия «реклама», поскольку распространена наружным способом, адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к магазину «FEREERA SHOES», реализуемым в нем товарам по «лучшим ценам».

При этом указанная реклама содержала признаки нарушения законодательства Российской Федерации.

В силу части 1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

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

Согласно пункту 1 части 3 статьи 5 Федерального 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.

В пункте 29 постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указано: «При рассмотрении дел о признании рекламы недостоверной судам необходимо исходить из следующего. 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. 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 (пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе)».

В рассматриваемом случае объективным подтверждением признания товара лучшим может быть такой критерий, как победа в конкурсе, исследование эксперта, независимая экспертиза, опрос населения и т.п. Вместе с тем на момент фиксации факта распространения рекламы критерий, на основании которого осуществлено сравнение с товарами других продавцов, отсутствовал.

Согласно информации на кассовом чеке от 27.10.2023, выданном при покупке товара, деятельность в магазине «FEREERA SHOES» осуществляет ИП ().

На основании сведений из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей () зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя с присвоением ИНН ().

24.10.2023 между ИП () (Заказчик) и ИП () (Исполнитель) заключен договор (далее - Договор), согласно которому Исполнитель обязуется по заданию Заказчика выполнять

работу, указанную в п. 1.2 Договора, а Заказчик обязуется принимать результат и оплачивать его.

В соответствии с пунктами 1.2 и 2.1.1 Договора Исполнитель обязуется выполнить следующую работу: изготовление наружной и интерьерной рекламы, широкоформатное печатать изображений, ламинация печати (в дальнейшем - Продукция), демонтаж и монтаж рекламных изображений, в соответствии с техническим заданием. Техническое задание оговаривается устно (телефонные переговоры, при личной встрече), либо высылается Заказчиком электронным письмом на электронный ящик Исполнителя, либо по факсу.

В соответствии с актом № ЦБ-4522 от 24.10.2023 ИП () выполнил условия Договора, претензии по объему, качеству и срокам выполненных работ у ИП () отсутствовали, что подтверждается также ее пояснениями: «24.10.2023 заключила договора с индивидуальным предпринимателем () на изготовление баннера «большой выбор лучшие цены бонусная система». Договоренность по макету осуществлялась в устной форме, к ИП () претензий не имею. Являюсь рекламодателем и признаю вину, отправила макет с текстом «лучшие цены» по ошибке, сразу после получения сообщения о нарушении баннер исправили в кратчайшие сроки».

Рекламодатель - это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункты 5 и 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Исходя из определения, данного в пункте 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ИП () является рекламодателем. Ответственность за нарушение требований пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 17 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 силу примечания к статье 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица. Таким образом, ИП (), имея возможность для соблюдения требований пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» и не приняв все зависящие от нее меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения: г. Омск.

Время совершения административного правонарушения: 27.10.2023. Уведомление о составлении протокола об административном правонарушении было направлено ИП () письмом исх. № ТШ/259/24 от 18.01.2024 (идентификатор почтового отправления 64401060975051).

12.02.2024 в адрес Омского УФАС России поступило ходатайство ИП () о составлении протокола об административном правонарушении в ее отсутствие.

13.02.2024 уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России в отношении ИП () составлен протокол об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, определением от 13.02.2024 назначены время и место рассмотрения дела об административном правонарушении - 27.02.2024 в 16:00 часов.

Копии протокола об административном правонарушении и определения о назначении времени и место рассмотрения дела об административном правонарушении были направлены ИП () письмом исх. № ТШ/876/24 от 14.02.2024 (идентификатор почтового отправления 64401060978571).

27.02.2024 в адрес Омского УФАС России поступило ходатайство ИП () о рассмотрении дела об административном правонарушении в ее отсутствие.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение ИП () установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие ее действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены. При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.3-120/2024, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность ИП () (статья 4.2 КоАП РФ), признан факт добровольного прекращения противоправного поведения. Обстоятельств, отягчающих административную ответственность (статья 4.3 КоАП РФ), не установлено. Доказательств того, что совершенное ИП () правонарушение относится к категории малозначительных и является исключительным случаем, должностным лицом не установлено. На основании части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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.

Таким образом, положение о возможности замены штрафа на предупреждение за впервые совершенное административное правонарушение может быть применено по статье 14.3 КоАП РФ в случае, если дело об административном правонарушении возбуждено по итогам проведения контрольного (надзорного) мероприятия с взаимодействием с контролируемым лицом, проверки, в ходе которых установлено соответствующее нарушение законодательства о рекламе.

В случае, если дело об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена статьей 14.3 КоАП РФ, возбуждено антимонопольным органом без проведения контрольных (надзорных) мероприятий, проверки, часть 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ не подлежит применению.

Дело № 055/04/14.3-120/2024 об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена статьей 14.3 КоАП РФ, возбуждено Омским УФАС России без проведения контрольных (надзорных) мероприятий, следовательно, в данном случае административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение. На основании изложенного, руководствуясь статьями 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, пунктом 7.12 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 23.07.2015 № 649/15, зарегистрированного в Министерстве юстиции Российской Федерации 24.08.2015 № 38653,

ПО С Т А Н О В И Л А:

Признать индивидуального предпринимателя () виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ей наказание в виде административного штрафа в размере 4000 (Четыре тысячи) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен в полном размере лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, за исключением случаев, предусмотренных частями 1.1, 1.3 - 1.3-3 и 1.4 настоящей статьи, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса. Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности по реквизитам, указанным в платежном поручении, являющимся неотъемлемой частью настоящего постановления. При оплате административного штрафа платежный документ в ОБЯЗАТЕЛЬНОМ ПОРЯДКЕ должен содержать сведения о номере идентификатора начисления УИН, указанного в назначении платежа, прилагаемого к настоящему постановлению бланка платежного поручения. Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах по истечении срока, указанного в части 1, 1.1 или 1.4 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, изготавливают второй экземпляр указанного постановления и направляют его в течение десяти суток, а в случаях, предусмотренных частями 1.1 и 1.4 настоящей статьи, в течение одних суток судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. В случае изготовления второго экземпляра постановления о наложении административного штрафа в форме электронного документа, юридическая сила которого подтверждена усиленной квалифицированной электронной подписью в соответствии с законодательством Российской Федерации, указанный второй экземпляр направляется судебному приставу-исполнителю в электронном виде по информационно-телекоммуникационным сетям. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей,

составляет судебный пристав-исполнитель. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, не составляется в случае, указанном в примечании 1 к статье 20.25 настоящего Кодекса. 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 вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления. По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.