

Временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия (далее - Мордовское УФАС России), рассмотрев протокол об административном правонарушении № 25 от 09.02.2017г. и материалы дела № 53/3-р/адм об административном правонарушении, возбужденного **в отношении должностного лица – Индивидуального предпринимателя К** (ИНН; ОГРНИП; дата рождения; место рождения; адрес (место регистрации):),

### **УСТАНОВИЛА:**

На основании поступившего в Мордовское УФАС России заявления гр. К. от 17.11.2016г. (вх.№5411 от 18.11.2016) в рамках дела № 723/19-Р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе рассмотрены обстоятельства распространения на территории города Саранска Республики Мордовия в марте 2016 год – январе 2017 года *рекламы «лучшие памятники делают здесь», сопровождаемой фотообразцами четырех памятников и стрелкой-указателем*, размещенной с использованием выносного штендера, устанавливаемого в часы работы магазина «Мемориальная компания» ритуальные услуги» (г.Саранск, ул.Титова, 34). Решением Комиссии Мордовского УФАС России от 18.01.2017 № 19 такая реклама была признана ненадлежащей, нарушающей требования пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе». По установленному факту нарушения законодательства о рекламе в отношении Индивидуального предпринимателя К. в последующем был составлен протокол об административном правонарушении № 25 от 09.02.2017г., согласно которому названному должностному лицу вменяется совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Протокол об административном правонарушении № 24 от 09.02.2017г. составлен в отсутствие Индивидуального предпринимателя К., и копия составленного протокола вручена ему лично 10.02.2017г.

Содержание протокола об административном правонарушении № 25 от 09.02.2017г. соответствует требованиям статьи 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, каких-либо нарушений при его составлении не выявлено.

С учетом изложенного, протокол об административном правонарушении № 25 от 09.02.2017г. рассмотрен в порядке статей 25.15, 29.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отсутствие Индивидуального предпринимателя К., извещенного о таком рассмотрении определением Мордовского УФАС России от 09.02.2017 № 66 о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении (вручено лично ИП К. 10.02.2017г.).

Административное правонарушение выразилось в следующем.

На выносном штендере, который выставлялся в марте 2016 год – январе 2017 года в часы работы магазина «Мемориальная компания» ритуальные услуги» (г.Саранск, ул.Титова, 34), демонстрировалась текстовая информация «лучшие

*памятники делают здесь», сопровождаемая фотообразцами четырех памятников и стрелкой-указателем, что подтверждается пояснениями ИП К. (зафиксированы в протоколе Комиссии Мордовского УФАС России от 16.01.2017г. по делу № 723/19-Р), письмом ИП К. б/н, б/д (вх.№94 от 12.01.2017), фототаблицей, приложенной к заявлению гр. К. от 17.11.2016г. (вх.№5411 от 18.11.2016), и актом осмотра Мордовского УФАС России от 09.12.2016г.*

Распространенная с использованием выносного щтендера информация обращает внимание неопределенного круга лиц к конкретному товару – надгробным памятникам и их продавцу, формирует и поддерживает к ним интерес, способствует их продвижению на рынке, что по всем признакам соответствует понятию рекламы.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с помощью 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности, либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно пункту 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В рассматриваемом случае объектом рекламирования рассматриваемой рекламы являются памятники, реализуемые в магазине «Мемориальная компания» ритуальные услуги» (г.Саранск, ул.Титова, 34).

Помещение магазина «Мемориальная компания» ритуальные услуги» (г.Саранск, ул.Титова, 34), в котором осуществляется торговая деятельность по реализации надгробных памятников, используется Индивидуальным предпринимателем К., что подтверждается договором №Аренды нежилого помещения от., заключенным между ИП Л. и ИП К., и для привлечения внимания к которому используется выносной щтендер с рассматриваемой рекламой.

Индивидуальный предприниматель К. в письме б/н, б/д (вх.№94 от 12.01.2017) признал факт распространения рассматриваемой рекламы и при этом сообщил о том, что использует в рекламе термин в превосходной степени «лучшие», исходя из своего личного представления о реализуемом товаре, то есть руководствуется субъективным мнением.

Вместе с тем, Индивидуальный предприниматель К. в письме от 10.02.2017г. (вх.№604 от 10.02.2017), предоставленном в адрес Мордовского УФАС России во исполнение выданного в рамках рассмотрения дела № 723/19-Р предписания, отобразил фотоотчет рекламного щтендера с измененным текстом рекламы, не содержащим признаков нарушения законодательства РФ о рекламе, что

свидетельствует о прекращении распространения ненадлежащей рекламы.

К зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя за основным государственным регистрационным номером индивидуального предпринимателя, что подтверждается свидетельством о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, выданным Инспекцией МНС России по Ленинскому району г.Саранска Республики Мордовия, серия.

Согласно сведениям об индивидуальном предпринимателе – К. (по состоянию на 09.12.2016), размещенным на официальном сайте Федеральной налоговой службы [egrul.nalog.ru](http://egrul.nalog.ru), основным видом деятельности названного ИП является резка, обработка и отделка камня для памятников (ОКВЭД 23.70.2), дополнительными видами деятельности – торговля розничная сувенирами, изделиями народных художественных промыслов (ОКВЭД 47.78.3), торговля розничная предметами культового и религиозного назначения, похоронными принадлежностями в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.78.4), деятельность автомобильного грузового транспорта и услуги по перевозкам (ОКВЭД 49.4), деятельность в области фотографии (ОКВЭД 74.20), организация похорон и предоставление связанных с ними услуг (ОКВЭД 96.03).

Следовательно, реклама с предложением лучших памятников распространена в предпринимательских интересах ИП К., выступившего рекламодателем и рекламораспространителем такой рекламы.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Использованное в рассматриваемой рекламе выражение «*лучшие памятники делают здесь*» указывает на то, что изготавливаемые и в последующем реализуемые в магазине «Мемориальная компания» ритуальные услуги» (г.Саранск, ул.Титова, 34) памятники обладают превосходством перед находящимися в обороте памятниками других продавцов, чем формируется мнение потребителей о преимуществе рекламируемых памятников.

Такая реклама была предметом рассмотрения на Экспертном совете по применению законодательства о рекламе при Мордовском УФАС России (протокол заседания от 15.12.2016г.), по результатам которого эксперты единогласно выразили мнение, что рекламное утверждение «лучшие памятники делают здесь» указывает на преимущество предлагаемых товаров и из-за отсутствия объективного критерия сопоставления носит признаки недостоверности.

ИП К. не имеет объективного подтверждения превосходства реализуемых им памятников как лучших по отношению к находящимся в обороте памятниками других продавцов, что может негативно повлиять на выбор товаров того или иного производителя или продавца товара.

Следовательно, рекламное утверждение о том, что у продавца – ИП К. «лучшие памятники», для оценки которого отсутствует объективное подтверждение, не соответствует действительности.

В пункте 29 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» разъяснено следующее.

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 соответствии с частью 1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с пунктом 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.

Следовательно, реклама *«лучшие памятники делают здесь»*, сопровождаемая фотообразцами четырех памятников и стрелкой-указателем, распространяемая с марта 2016 года по январь 2017 года с использованием выносного штендера, устанавливаемого в часы работы магазина «Мемориальная компания» ритуальные услуги» (г.Саранск, ул.Титова, 34), с недостоверными сведениями о преимуществе предлагаемых памятников в качестве лучших, нарушает требования пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» и поэтому является ненадлежащей.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 5 настоящего Федерального закона.

В рассматриваемом случае распространение ненадлежащей рекламы опосредовано и выражено действиями рекламодателя - Индивидуального предпринимателя К. (ИНН; ОГРНИП), одновременно выступившего в качестве рекламораспространителя.

ИП К. имел и правовую, и реальную возможность выполнить обязанность по соблюдению требований законодательства о рекламе, однако не проявил разумной заботливости и осмотрительности по соблюдению требований, установленных пунктом 1 части 3 статьи 5 частью Федерального закона «О рекламе», следствием чего стало распространение ненадлежащей рекламы, за что предусмотрена административная ответственность.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях - 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 со статьей 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Примечание. Под должностным лицом в настоящем Кодексе следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, а также лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица, если законом не установлено иное.

Исследовав и оценив обстоятельства настоящего дела в их совокупности, уполномоченное должностное лицо территориального антимонопольного органа пришло к следующим выводам.

Индивидуальный предприниматель К., реализуя свою волю по распространению рассматриваемой рекламы с утверждением «лучшие памятники делают здесь», обязан был учитывать запреты, установленные пунктом 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», и при этом имел возможность

не нарушать их.

Между тем, Индивидуальный предприниматель К. не проявил необходимой заботливости и осмотрительности для выполнения возлагаемых на неё Законом обязанностей, и названным предпринимателем не были предприняты все зависящие меры по соблюдению требований пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», тем самым он пренебрежительно отнесся к исполнению своих обязанностей соблюдать требования законодательства о рекламе, вследствие чего распространил ненадлежащую рекламу, посредством которой на протяжении одиннадцати месяцев продвигалась предпринимательская деятельность продавца памятников с недостоверными сведениями о предлагаемых товарах в качестве лучших.

Частью 1 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что 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.

В рассматриваемом случае вина должностного лица - Индивидуального предпринимателя К. заключается в игнорировании законодательно установленных запретов на распространение недостоверной рекламы и непринятии исчерпывающих мер по соблюдению установленных норм и правил рекламного законодательства.

Фактически установленные обстоятельства показывают, что Индивидуальный предприниматель К. (ИНН; ОГРНИП), при попустительстве которого распространялась ненадлежащая реклама продавца памятников с недостоверными сведениями о предлагаемых товарах в качестве лучших, виновен в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена санкциями части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Местом и временем совершения рассматриваемого правонарушения является город Саранск Республики Мордовия, ул.Титова, 34, где с марта 2016 года по январь 2017 года в часы работы магазина «Мемориальная компания» ритуальные услуги» использовался выносной штендер с ненадлежащей рекламой.

В силу части 1 статьи 29.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дело об административном правонарушении рассматривается по месту его совершения.

С учетом норм части 1 статьи 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях давность привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе исчисляется сроком в один год.

Соответственно, на дату вынесения настоящего постановления срок привлечения к административной ответственности по статье 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не истек.

Как установлено выше, Индивидуальный предприниматель К. прекратил распространение ненадлежащей рекламы памятников с утверждением «лучшие памятники делают здесь», что признаётся как обстоятельство, смягчающее административную ответственность.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

В процессе административного производства не установлено фактов привлечения Индивидуального предпринимателя К. (ИНН; ОГРНИП) к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства в течение 2016 года и до 01 марта 2017 года при том, что Индивидуальный предприниматель К. включен в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства в качестве микропредприятия, о чем свидетельствует распечатка сведений из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства от (находятся в открытом доступе на сайте Федеральной налоговой службы <https://rmsp.nalog.ru/search.html>).

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Уполномоченное должностное лицо антимонопольного органа, учитывая законодательно установленную меру послабления по замене административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение, находит, что в отношении Индивидуального предпринимателя К. (ИНН; ОГРНИП), виновного в совершении административного правонарушения, санкции по которому предусмотрены частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, как к должностному лицу, относящемуся к субъектам малого предпринимательства, может быть применена мера административного наказания в виде предупреждения.

В соответствии с частью 1 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 силу положений части 1 и части 2 статьи 1.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения. Закон, смягчающий или отменяющий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом улучшающий положение лица, совершившего административное правонарушение, имеет обратную силу, то есть распространяется и на лицо, которое совершило административное правонарушение до вступления такого закона в силу и в отношении которого постановление о назначении административного наказания не исполнено. Закон, устанавливающий или отягчающий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

На основании приведенных положений Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и установленных в процессе административного производства обстоятельств применение к Индивидуальному предпринимателю К. (ИНН; ОГРНИП) административного наказания в виде предупреждения будет отвечать принципам соразмерности и справедливости наказания, соответствующим характеру совершенного административного правонарушения, и при этом позволит достичь предупредительные цели, установленные частью 1 статьи 3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а также обеспечить соответствующую защиту охраняемым Законом государственным и общественным интересам.

Руководствуясь пунктом 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а также статьями 1.7, 3.1, 3.4, частью 1 статьи 4.1.1, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

### **ПОСТАНОВИЛА:**

1. Признать **должностное лицо – Индивидуального предпринимателя К** (ИНН; ОГРНИП; дата рождения:; место рождения: гор.Саранск; адрес (место регистрации): 4) нарушившим часть 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, поскольку им не соблюдены требования пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Заменить **должностному лицу — Индивидуальному предпринимателю К** (ИНН; ОГРНИП) административное наказание в виде административного штрафа на предупреждение.

3. В соответствии со статьей 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях **предупредить должностное лицо – Индивидуального предпринимателя К** (ИНН; ОГРНИП) об административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе, предусмотренной

статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

**Временно исполняющий обязанности**

**руководителя Управления**