

<...>

<...>

**Постановление о назначении наказания
по делу № 4-Р-18-АП об административном
правонарушении**

07 марта 2018 года

г. Абакан

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия – начальник отдела антимонопольного законодательства и рекламы <...>, рассмотрев протокол и материалы дела № 4-Р-18-АП об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица – генерального директора <...>:

паспорт <...>

место, дата рождения:

ИНН: <...>

место жительства:

место работы, занимаемая должность: <...>,

в отсутствие должностного лица <...> извещенного надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее по тексту – Хакасское УФАС России) 25.07.2017 г. (вх. № 5166) поступило обращение <...> о признаках нарушения законодательства о рекламе в информации, нанесенной на пешеходном тротуаре по ул. Щетинкина, д. 36 г. Абакана, следующего содержания: <...>.

Кроме того, 09.08.2017 г. (вх. № 5687) в адрес Хакасского УФАС России поступило обращение <...> о нарушении законодательства о рекламе в информации, нанесенной на пешеходном тротуаре по ул. Щетинкина, д. 36 г. Абакана, следующего содержания: <...>.

31.07.2017 г. за исх. № 04-6085/ИС Хакасским УФАС России в адрес ПАО «Мегафон» направлен запрос о предоставлении информации относительно принадлежности указанного в рекламе номера телефона <...>.

11.08.2017 г. (вх. № 6006) от ПАО «Мегафон» на данный запрос поступила копия договора <...>, заключенного между <...> и <...>.

В связи с чем, 15.08.2017 г. за исх. № 04-6986/ИС, 29.08.2017 г. за исх. № 04-7414/ИС антимонопольным органом были направлены запросы <...> о предоставлении информации и сведений относительно распространения вышеуказанной рекламы.

12.09.2017 г. (вх. № 7041) от <...> поступил ответ, из содержания которого следует, что Общество не имеет отношения к размещению рассматриваемой рекламы и не имеет прейскуранта цен на красивые мобильные номера, поскольку дарит их.

Усмотрев в указанной рекламе признаки нарушения законодательства о рекламе, Хакасское УФАС России определением от 25.09.2017 г. возбудило дело № 35-Р-17 в отношении <...> по признакам нарушения пункта 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе. Заседание комиссии назначено на 26.10.2017 г.

На заседание комиссии 26.10.2017 г. лица, участвующие в деле, не явились. Изучив материалы дела, выслушав пояснения лиц, участвующих в деле, комиссия Хакасского УФАС России ввиду отсутствия надлежащего извещения <...> о месте и времени рассмотрения дела, определением от 26.10.2017 года № 35-Р-17 рассмотрение дела отложила на 12.12.2017 года.

Представитель <...> на заседании комиссии 12.12.2017 г. пояснила, что на требованиях, содержащихся в обращении, о нарушении <...> части 7 статьи 5, статьи 8 Закона о рекламе <...> не настаивает, полагая, что в рекламе <...> усматриваются признаки нарушения пункта 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, которое было установлено антимонопольным органом.

12.12.2017 г., будучи надлежащим образом извещенными о месте и времени рассмотрения дела, представители <...>, <...> на заседание

комиссии по рассмотрению дела № 35-Р-17 не явились.

Решением Комиссии Хакасского УФАС России от 27.10.2017 г. по делу № 35-Р-17 вышеуказанная реклама признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования [пункта 4 части 3 статьи 5](#) Закона о рекламе.

Материалы дела № 35-Р-17 являются неотъемлемым приложением к материалам настоящего дела об административном правонарушении.

Изучив материалы дела, прихожу к выводу о нарушении <...> пункта 4 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе 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.

Данная информация, распространенная путем нанесения на асфальтовом покрытии пешеходного тротуара, адресована неопределенному кругу лиц (пешеходам) и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – бесплатным красивым мобильным номерам, в связи с чем, полностью подпадает под понятие – реклама, так как имеет все признаки вышеуказанных понятий.

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.

Согласно части 1 статьи 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с [пунктом 4 части 3 статьи 5](#) Закона о рекламе

недостовойной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

Реклама должна оцениваться по тому воздействию, которое она может оказать. В соответствии с [Законом](#) о рекламе, она должна носить понятный, недвусмысленный характер, и не должна вводить потребителя в заблуждение.

Из содержания рассматриваемой рекламы следует, что потребитель рекламы, позвонив по указанному номеру в рекламе номеру телефона <...> может рассчитывать на то, что ему подарят красивый номер телефона, то есть он может получить его бесплатно.

Из материалов настоящего административного дела следует, что 25.09.2017 г. Хакасским УФАС России был проведен осмотр интернет-сайта <https://vk.com>, по результатам которого был составлен соответствующий акт.

В ходе осмотра было установлено, что при поиске информации по номеру телефона <...>, указанного в рекламе в качестве контактного, отображается интернет-страница социальной сети в контакте по адресу <...>. На данной странице размещена информация о реализации красивых номеров телефонов со следующими ценами: 150 рублей; 500 рублей; 2500 рублей. Контактным лицом осматриваемой интернет-страницы указан <...>.

После перехода по ссылке контактного лица <...> по адресу: <...> было установлено, что на странице также размещена информация о реализации красивых номеров телефонов со следующими ценами: 150 рублей; 500 рублей; 2500 рублей.

Также на данной интернет-странице <...> (ссылка <...> размещена фотография заднего стекла автомобиля на которое нанесены аналогичные сведения информации, содержащейся в рассматриваемой рекламе, следующего содержания: «<...>».

Согласно сведениям из единого государственного реестра юридических лиц интернет-сайта <https://egrul.nalog.ru/> генеральным директором и единственным учредителем <...> является <...>, что согласно статье 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» является группой лиц. Данное обстоятельство в совокупности с указанным в рекламе номера телефона, зарегистрированного на <...> указывает на то, что рассматриваемая реклама, распространяется в интересах Общества.

О том, что <...> именно продает красивые мобильные номера, а не дарит их, также свидетельствует размещенный под записью о реализации номеров телефонов со следующими ценами: 150 рублей; 500 рублей; 2500 рублей на интернет-странице по адресу <...>, комментарий интернет-пользователя <...> от 25 марта 2017 г. (время 14.05.)

следующего содержания: <...>.

Таким образом, данная реклама содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости товара, поскольку, как установлено комиссией Хакасского УФАС России, сим-карты с красивыми номерами телефонов не раздаются бесплатно (дарятся), а продаются.

Согласно части 6 статьи 38 Закона рекламе ответственность за нарушение части 3 статьи 5 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе установлено, что рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Продавцом товара является <...>, таким образом, рекламодателем вышеуказанной рекламы является <...>

Проанализировав материалы дела, изучив представленные пояснения, прихожу к выводу о нарушении <...> пункта 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Указанное нарушение рекламного законодательства образует состав административного правонарушения, предусмотренного 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 юридических лиц от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно статьи 23.48 КоАП РФ территориальные антимонопольные органы уполномочены рассматривать дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.3 КоАП РФ, устанавливающей ответственность должностных лиц за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе.

Поводом к возбуждению дела об административном правонарушении послужило непосредственное обнаружение должностным лицом данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

На основании выписки из Единственного государственного реестра юридических лиц генеральным директором Общества является <...>.

В соответствии со статьей 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 силу примечания к статье 2.4 КоАП РФ руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов организаций, являющихся учредителями юридических лиц, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

В связи с чем, 21.12.2017 года за исх. № 04-9864/ИС заказным письмом <... > по юридическому адресу <...> было направлено уведомление о составлении протокола.

30.01.2018 г. заместителем руководителя – начальником отдела антимонопольного законодательства и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия <...> в отсутствие надлежащим образом извещенного о месте и времени составления протокола об административном правонарушении <...> составлен протокол № 4-Р-18-АП об административном правонарушении, определением от 30.01.2018 г. рассмотрение дела назначено на 07.03.2018 г.

Рассмотрев материалы дела, прихожу к следующим выводам.

Срок давности привлечения должностного лица < ... > к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Федеральным [законом](#) от 03.07.2016 № 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» в [КоАП](#) РФ были внесены изменения.

[Статья 3.4](#) КоАП РФ дополнена [частью 3](#), согласно которой, 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со [статьей 4.1.1](#) настоящего Кодекса.

Согласно [части 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](#). Предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме (часть 1 статьи 3.4 КоАП РФ).

В соответствии с [частью 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.

Таким образом, из приведенных выше положений следует, что 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 может быть заменено являющимся субъектами малого или среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или 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 сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего

предпринимательства на дату рассмотрения настоящего дела <...> имеет статус микропредприятия, следовательно, является субъектом малого и среднего предпринимательства.

Правонарушение, квалифицируемое по статье 14.3 КоАП РФ, совершено генеральным директором <...> впервые.

В материалах дела отсутствуют доказательства, что рассматриваемое нарушение законодательства о рекламе причинило вред жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, а также безопасности государства, либо создало угрозу чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также причинило имущественный ущерб.

Таким образом, прихожу к выводу, что имеются основания для применения статей 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ, и административное наказание в виде административного штрафа может быть заменено на административное наказание в виде официального порицания – предупреждение.

Руководствуясь статьями 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо – <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1, а также частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно 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.

Постановление по делу об административном правонарушении выдано 07 марта 2018 года, вступает в законную силу с 20 марта 2018 года в соответствии с требованиями пунктов 1, 2 статьи 31.1 КоАП РФ.

<...>