

Управление Федеральной антимонопольной службы

по Республике Коми

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

об административном правонарушении № 011/04/14.3-492/2020

23 июля 2020 года

№ 03-06/6179

г. Сыктывкар

ИП <...>

<...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России), адрес места нахождения: 16700, Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 160, корпус А, <...>, рассмотрев протокол от 14.07.2020 и материалы дела № 011/04/14.3-492/2020 о совершении индивидуальным предпринимателем <...>, <...>, ОГРНИП <...>, ИНН <...> (далее - ИП <...>), административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ),

УСТАНОВИЛА:

Настоящее дело возбуждено протоколом Коми УФАС России от 14.07.2020, составленным в отсутствие ИП <...>, надлежащим образом извещенного о времени и месте составления протокола об административном правонарушении.

Определением Коми УФАС России от 14.07.2020 № 03-06/5882 рассмотрение дела № 011/04/14.3-492/2020 назначено на 23.07.2020 на 11 часов 00 минут.

Письмом вх. № 3818-э от 15.07.2020, вх. № 3656 от 20.07.2020 ИП <...> просил рассмотреть административное дело в своё отсутствие, а также направил запрашиваемые определением копии документов и письменную информацию.

Учитывая изложенное, ИП <...> надлежащим образом извещен о времени и месте рассмотрения

дела об административном правонарушении № 011/04/14.3-492/2020.

Административное дело № 011/04/14.3-492/2020 рассмотрено в отсутствие ИП <...>.

В ходе рассмотрения настоящего административного дела должностным лицом Коми УФАС России установлено следующее.

В Коми УФАС России поступило обращение <...> (далее – <...>, заявитель) от 17.02.2020 (вх. № О-55 от 17.02.2020) о нарушении законодательства о рекламе.

В результате рассмотрения материалов обращения установлено, что на внешней стене у входа в магазин «КИРОВСКАЯ ОБУВЬ», расположенный по адресу: г. Ухта, ул. 30 лет Октября, д. 21а, размещена реклама следующего содержания: «КИРОВСКАЯ ОБУВЬ ВСЕ по ГОСТу Обувь из натуральной кожи, нубука и замши от ведущих кировских производителей мужские туфли до 3200 р. женские туфли до 3200 р. мужские ботинки (зима) до 3500 р. женские ботинки (зима) до 4000 р. женские сапоги (зима) до 5900 р. ЛУЧШИЕ САПОЖКИ НА ВАШИ НОЖКИ».

По результатам рассмотрения указанного обращения принято решение о возбуждении дела № 011/05/5-223/2020 в отношении ИП <...> по признакам нарушения п. 1 ч. 3 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), о чем вынесено соответствующее определение № 03-01/2456 от 20.03.2020.

Из материалов дела № 011/05/5-223/2020 (далее – рекламное дело) усматривается нижеследующее.

В соответствии с положениями, установленными 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством размещения на внешней стене у входа в магазин «КИРОВСКАЯ ОБУВЬ», расположенный по адресу: г. Ухта, ул. 30 лет Октября, д. 21а;
- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования: обуви из натуральной кожи, нубука и замши от кировских производителей в магазине «КИРОВСКАЯ ОБУВЬ», формирование или поддержание интереса к ней и её продвижение на рынке.

Таким образом, вышеуказанная информация является рекламой (далее – рассматриваемая реклама).

Рассматриваемая реклама содержит утверждение «лучшие сапожки на Ваши ножки».

В силу части 1 статьи 5 Закон о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно п. 1 ч. 3 ст. 5 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 соответствии с п. 29 Постановления Пленума ВАС РФ 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. 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 рассматриваемой рекламе использовано утверждение «лучшие сапожки на Ваши ножки», которое в силу постановления Пленума должно приводиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Рассматриваемая реклама не сопровождается таким подтверждением в нарушение требований пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

При таких обстоятельствах рассматриваемая реклама размещена с нарушением требований п. 1 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе.

В соответствии с ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных п. 1 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

Согласно ч. 8 ст. 38 Закона о рекламе рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в ч. 6 настоящей статьи, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В соответствии с п. 5 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно информации, представленной заявителем и администрацией МО ГО «Ухта», лицом, осуществляющим деятельность в магазине «КИРОВСКАЯ ОБУВЬ», расположенном по адресу: г. Ухта, ул. 30 лет Октября, д. 21а, является индивидуальный предприниматель <...>, ОГРНИП <...>, ИНН <...> (далее – ИП <...>).

Согласно письменным пояснениям ИП <...>, представленным в материалы рекламного дела, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП <...>, документы, опосредующие производство и распространение рассматриваемой рекламы, не сохранились. Содержание и наполнение рекламы определено ИП <...>, согласование места её размещения, а также размера рассматриваемой рекламной наклейки проводилось устно с собственником помещения, ИП <...> разработан макет, направлен на производство в типографию, наклейка поклеена на входной группе магазина.

Как указывал в письменных пояснениях ИП <...>, магазин находится в подвальном помещении жилого дома, рекламная наклейка была размещена с целью привлечения внимания к местонахождению магазина. Содержание наклейки отражает ассортимент, состав и диапазон цен на товары, которые продаются в магазине, а также акцентирует внимание на специфике торговой деятельности магазина. Слоган «Лучшие сапожки на Ваши ножки» был взят с упаковки одного из поставщиков товара, продаваемого в магазине, данный слоган, с устного разъяснения поставщика, находится на оформлении. Товар имеет сертификаты соответствия и ГОСТ.

Согласно пояснениям ИП <...>, рассматриваемая реклама распространяется с осени 2019 года, однако, поскольку документы на производство наклейки не сохранились, сообщить точную дату начала распространения рассматриваемой рекламы не представляется возможным. Распространение рекламы продолжается на текущий момент. Территорией распространения рекламы является г. Ухта, ул. 30 лет Октября, д. 21а.

Как указывает ИП <...>, реклама размещена без учёта требований п. 1 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе по причине незнания, что используемое в слогане утверждение «Лучшие сапожки на Ваши ножки» является некорректным, вводит потребителей в заблуждение и может считаться недостоверной рекламой.

Таким образом, из анализа представленных в материалы рекламного дела документов и

письменной информации следует, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП <...>.

Комиссией в ходе рассмотрения рекламного дела установлено, что нарушение п. 1 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе произошло по вине рекламодателя – ИП <...>.

Из материалов рекламного дела усматривается, что ИП <...> не предпринято должных мер, направленных на соблюдение требований законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы, что и привело к рассматриваемому нарушению.

Таким образом, ИП <...> нарушены требования п. 1 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе.

Решением Комиссии № 03-01/4512 от 25.05.2020 реклама следующего содержания: «КИРОВСКАЯ ОБУВЬ ВСЕ по ГОСТу Обувь из натуральной кожи, нубука и замши от ведущих кировских производителей мужские туфли до 3200 р. женские туфли до 3200 р. мужские ботинки (зима) до 3500 р. женские ботинки (зима) до 4000 р. женские сапоги (зима) до 5900 р. ЛУЧШИЕ САПОЖКИ НА ВАШИ НОЖКИ», распространённая посредством размещения на внешней стене у входа в магазин «КИРОВСКАЯ ОБУВЬ», расположенный по адресу: г. Ухта, ул. 30 лет Октября, д. 21а, признана ненадлежащей, поскольку она распространена с нарушением требований п. 1 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе.

В соответствии с ч. 1 ст. 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, - влечёт 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.

Рассматриваемые действия не подпадают под признаки административных правонарушений, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ.

С учётом изложенного, ИП <...> допустил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Время совершения административного правонарушения: период с осени 2019 года по 03.06.2020.

Место совершения административного правонарушения: г. Ухта, Республика Коми.

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. Под должностным лицом 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. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, в том числе руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов других организаций, несут административную ответственность как должностные лица. Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Из материалов дела об административном правонарушении усматривается, что ИП <...> совершил рассматриваемое правонарушение в связи с ненадлежащим исполнением своих

служебных обязанностей.

Из материалов административного и рекламного дел следует, что ИП <...> не предпринял достаточных мер для недопущения нарушения рекламного законодательства, по сути, уклонился от обязанности по контролю за соответствием рассматриваемых реклам требованиям рекламного законодательства, что является, в том числе исключительной зоной ответственности рекламодателя, рекламораспространителя и рекламопроизводителя.

В связи с чем, обстоятельств, как исключающих возможность соблюдения ИП <...> требований рекламного законодательства, так и свидетельствующих о принятии всех зависящих от него мер по соблюдению требований рекламного законодательства, не усматривается.

Таким образом, вина ИП <...> в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, является установленной.

Письмом вх. № 3818-э от 15.07.2020, вх. № 3656 от 20.07.2020 ИП <...> представил в материалы административного дела копии документов, подтверждающих его имущественное положение, а также сведения об отсутствии у ИП <...> иждивенцев.

Кроме того, как пояснил в вышеуказанном письме ИП <...>, слоган «Лучшие сапожки на Ваши ножки» был взят с упаковки одного из поставщиков товара, реализуемого в магазине, данный слоган, с устного разъяснения поставщика, находится на оформлении. Товар имеет сертификаты соответствия и ГОСТ. Реклама размещена без учёта требований п. 1 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе по причине незнания того, что утверждение «Лучшие сапожки на Ваши ножки» является некорректным, вводит потребителей в заблуждение и может считаться недостоверной рекламой. Как указывает ИП <...>, из-за сложившейся экономической ситуации, связанной с введением режима повышенной готовности, ИП <...> был пропущен «весенний сезон» по торговле верхней одеждой, зимней и демисезонной обувью, для сохранения рабочих мест и продолжения деятельности вынужденно пришлось брать кредит. ИП <...> просит принять во внимание, что он является добросовестным налогоплательщиком, а также субъектом малого предпринимательства, данное нарушение является первым в его практике и было устранено по первому требованию.

К вышеуказанному письму ИП <...> приложены копии налоговой декларации и кредитного договора.

В соответствии с ч. 2 ст. 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Должностное лицо считает возможным учесть в качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность ИП <...>: добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему Коми УФАС России; оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия Коми УФАС России в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении; совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных ст. 4.3 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлено.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных ст. 24.5 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлено.

Все процессуальные права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные КоАП РФ, соблюдены.

Согласно ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и

применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

В соответствии с 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.

В соответствии с ч. 3 ст. 3.4 КоАП РФ 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 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), 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. Административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 13.15, 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса. В случае замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение дополнительное административное наказание, предусмотренное соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, не применяется.

Согласно Единому реестру субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенному на сайте ФНС России, ИП <...> включен в реестр как малое предприятие.

В соответствии с п. 19.1 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 в силу пункта 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ одним из обстоятельств, отягчающих административную ответственность, является повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный статьей 4.6 КоАП РФ.

При применении указанной нормы судам следует учитывать, что однородными считаются правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена одной статьей Особенной части КоАП РФ.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ обстоятельствами, отягчающими административную ответственность, в том числе признается повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 настоящего Кодекса за совершение однородного административного правонарушения.

В соответствии со ст. 4.6 КоАП РФ лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

В Коми УФАС России документы, свидетельствующие о причинении вреда или возникновении 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 о наличии имущественного ущерба в результате совершенного административного правонарушения, отсутствуют.

ИП <...> ранее не привлекался к административной ответственности по ст. 14.3 КоАП РФ. Обратное в Коми УФАС России отсутствует. Соответственно ИП <...> можно считать впервые совершившим административное правонарушение. Таким образом, усматриваются обстоятельства для замены административного штрафа на предупреждение.

На основании вышеизложенного, принимая во внимание цели административного наказания, установленные ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, учитывая характер совершенного ИП <...> административного правонарушения, личность, имущественное положение ИП <...>, наличие обстоятельств, смягчающих административную ответственность, отсутствие обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со статьями 4.1, 4.1.1, 4.2, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать индивидуального предпринимателя <...> (ОГРНИП <...>, ИНН <...>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.
2. Назначить индивидуальному предпринимателю <...> (ОГРНИП <...>, ИНН <...>) административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии со статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу:

- 1) после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано;
- 2) после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту, если указанное решение не было обжаловано или опротестовано, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление;
- 3) немедленно после вынесения не подлежащего обжалованию решения по жалобе, протесту, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление.

<...>

