

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 31-14.3ч.1/18 об административном правонарушении

14 мая 2018 года г. Челябинск

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России), Козлова Анна Алексеевна, рассмотрев материалы административного дела № 31-14.3ч.1/18, возбужденного в о т н о ш е н и и Индивидуального предпринимателя <...>

(далее – ИП <...>), по факту распространения ненадлежащей рекламы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на интернет-странице chelyabinsk.gilmon.ru/sputnik74_03 оказания туристических услуг с коммерческим обозначением «Спутник-74» с нарушением требований части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

в отсутствие ИП <...>, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении,

в присутствии ведущего специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России <...>,

исследовав материалы дела,

УСТАНОВИЛА:

Челябинским УФАС России установлено, что в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – Интернет) на общедоступном сайте chelyabinsk.gilmon.ru размещена рекламная акция, в рамках которой предоставляется возможность приобрести купон со скидкой на оказание туристических услуг лица, осуществляющего деятельность под коммерческим обозначением «Спутник-74».

Туристические услуги по приобретаемым купонам оказываются ИП <...>, не имеющим права на оказание таких услуг, ввиду отсутствия в Выписке из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (далее – Выписка из ЕГРИП) сведений о видах деятельности в соответствии с ОКВЭД (79.11 – деятельность туристических агентств, 79.12 – деятельность туроператоров).

Общество с ограниченной ответственностью «Гилмон» (далее – ООО «Гилмон») по запросу Челябинского УФАС России представлены документы и письменные пояснения, из которых следует, что лицом, разместившим рекламу на сайте chelyabinsk.gilmon.ru/sputnik74_03, является ИП <...>, в подтверждение представлен Договор о возмездном оказании услуг № 4378 от 09.02.2017 (далее – Договор № 4378).

Согласно пункту 1.1. Договора № 4378 ООО «Гилмон» обязуется совершать от имени, по поручению и в интересах ИП <...> действия рекламного характера, направленные на поиск и привлечение Пользователей с целью оказания им услуг ИП <...>.

Раздел 4 Договора № 4378 определяет права и обязанности сторон.

Так, в соответствии с пунктом 4.2.7. Договора № 4378 Заказчик (ИП <...>) обязуется предоставлять Исполнителю (ООО «Гилмон») информацию об услугах для размещения на web-сайте www.chelyabinsk.gilmon.ru, в том числе не нарушающую Закон о рекламе.

На заседании Комиссии представитель ООО «Гилмон» пояснил, что заявка на размещение акции, указанная в Приложении № 2 к Договору № 4378, согласована посредством электронной почты, что также следует из пункта 8 Приложения № 2.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, телефонные номера +7-919-113-41-11, +7-919-351-11-10 входят в ресурс нумерации оператора связи ПАО «МТС».

Оператор связи «МТС» представил сведения, согласно которым номера телефонов +7-919-113-41-11, +7-919-351-11-10 принадлежат ИП <...>.

Изучив материалы дела, заслушав мнения сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

В сети «Интернет» на общедоступном сайте chelyabinsk.gilmon.ru на странице chelyabinsk.gilmon.ru/sputnik74_03 размещен купон, предоставляющий скидку 50 % на «Туры в Уфу и Казань от компании «Спутник 74», который предоставляет возможность воспользоваться скидкой 50 % на:

- 2-дневный тур «Уфа – цветущая столица Башкирии» для 1 человека (3570 руб. вместо 7140 руб.);

- на 4-дневный тур «Казань+Зилантов монастырь+прогулка на теплоходе» для 1 человека (5450 руб. вместо 10900 руб.).

Согласно статье 3 Закона о рекламе под рекламой понимается 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.

Информация, размещенная на интернет-странице chelyabinsk.gilmon.ru/sputnik74_03, в силу статьи 3 Закона о рекламе, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к лицу с коммерческим обозначением «Спутник-74», предоставляющему туры, то есть фактически оказывающему туристические услуги.

В соответствии с частью 7 статьи 5 Закона о рекламе не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводится в заблуждение потребители рекламы.

Реклама лица, осуществляющего деятельность под коммерческим обозначением «Спутник-74», размещенная в сети

«Интернет» на сайте chelyabinsk.gilmon.ru/sputnik74_03, направлена на привлечение внимания потенциальных потребителей к услугам, оказываемым компанией, в данном случае туристическим. Содержание рекламы, а именно указание «Туры в Уфу и Казань» может привести к введению в заблуждение потребителей рекламы относительно объекта рекламирования, формирует у потребителей рекламы впечатление, что лицо, являющееся рекламодателем данной рекламы осуществляет туристическую деятельность на законных основаниях, а отсутствие указания организационно-правовой формы в наименовании организации не позволяет сделать вывод о том, кем именно предоставляются рекламируемые услуги.

Согласно Выписке из ЕГРИП основным видом деятельности ИП <...> по состоянию на 20.07.2017 года является деятельность прочего сухопутного пассажирского транспорта, к дополнительным видам деятельности относятся торговля автотранспортными средствами, техническое обслуживание и ремонт автотранспортных средств, деятельность автобусного транспорта по регулярным внутригородским и пригородным пассажирским перевозкам, перевозка грузов неспециализированными автотранспортными средствами. Сведения о том, что ИП <...>, телефонные номера которого указаны в рекламе, вправе осуществлять деятельность по оказанию туристических услуг, на момент размещения рекламы, отсутствуют.

Таким образом, отсутствие в рекламе указания организационно-правовой формы в наименовании организации, указание на то, что лицо оказывает туристические услуги, искажают смысл информации и вводят в заблуждение потребителей указанной рекламы.

Пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе предусмотрено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Частью 6 статьи 38 Закона о рекламе предусмотрена ответственность рекламодателя за нарушение требований части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно статье 3 Закона о рекламе рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Исходя из понятия рекламодателя, изложенного в статье 3 Закона о рекламе, это, по сути, заказчик рекламы, т.е. то лицо, в чьих интересах осуществляется распространение и размещение рекламы. Соответственно таким лицом могут выступать изготовитель, продавец, фирма, оказывающая услуги, частное лицо и так далее.

Рекламодателем указанной рекламы следует признать ИП <...>, который заключил договор с ООО «Гилмон» на размещение рекламной акции на сайте www.chelyabinsk.gilmon.ru, и номера которого указаны в ней.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрено, что нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятьсот рублей; должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста до пятисот тысяч рублей.

Статья 1.5. КоАП РФ устанавливает, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Вина ИП <...> выразилась в необеспечении выполнения требований законодательства о рекламе при распространении рекламы оказания туристических услуг в сети «Интернет» на сайте www.chelyabinsk.gilmon.ru, в результате чего допущено нарушение требований части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное статьей 14.3 КоАП РФ, начинается исчисляться со дня совершения административного правонарушения.

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 5 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда РФ от 8.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» рассматривая дела о привлечении лиц к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе, суды должны учитывать, что срок давности привлечения к административной ответственности начинается течь с момента совершения такого правонарушения, а не с момента принятия антимонопольным органом решения о нарушении законодательства о рекламе.

- акт осмотра, которым зафиксировано распространение рекламы туристических услуг в сети «Интернет», составлен 20 июля 2017 года. Таким образом, срок давности привлечения к административной ответственности ИП <...> за данное нарушение истекает 20 июля 2018 года.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих ИП <...> надлежащему соблюдению требований части 7 статьи 5 Закона о рекламе, Челябинским УФАС России не выявлено.

У ИП <...> отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно – для соблюдения требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе. Однако ИП <...> не принял необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

При таких обстоятельствах ИП <...> признается виновным в совершении административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Обстоятельств, исключающих вину ИП <...> в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность, предусмотренных статьями 4.2, 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Федеральным законом от 03.07.2016 № 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнена статьей 4.1.1, устанавливающей, что являющимися 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.

В соответствии со статьей 2 указанного закона данные изменения вступают в силу со дня официального опубликования (опубликовано на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> - 04.07.2016).

В силу части 1 статьи 4 Федерального закона от 24.07.2007 N 209-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.08.2016) в целях отнесения хозяйственных обществ к субъектам малого и среднего предпринимательства должно быть выполнено хотя бы одно из следующих требований:

среднесписочная численность работников за предшествующий календарный год хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств, соответствующих одному из требований, указанных в пункте 1 настоящей части, производственных кооперативов, потребительских кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств, индивидуальных предпринимателей не должна превышать следующие предельные значения среднесписочной численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

а) от ста одного до двухсот пятидесяти человек для средних предприятий;

б) до ста человек для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до пятнадцати человек;

доход хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств, соответствующих одному из требований, указанных в пункте 1 настоящей части, производственных кооперативов, потребительских кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств и индивидуальных предпринимателей, полученный от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий календарный год, который определяется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, суммируется по всем осуществляемым видам деятельности и применяется по всем налоговым режимам, не должен превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

Постановлением Правительства РФ от 04.04.2016 N 265 «О предельных значениях дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности, для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства» установлены предельные значения дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий календарный год, определяемого в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, суммируемого по всем осуществляемым видам деятельности и применяемого по всем налоговым режимам, для следующих категорий субъектов малого и среднего предпринимательства:

микропредприятия - 120 млн. рублей;

малые предприятия - 800 млн. рублей;

средние предприятия - 2 млрд. рублей.

Согласно выписки из Единого государственного реестра юридических лиц Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ИП <...> является микропредприятием.

В силу части 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.

ИП <...> впервые совершил нарушение рекламного законодательства, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом того, что ИП <...> является субъектом малого бизнеса, а также при наличии обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса административное наказание в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ подлежит замене на предупреждение.

С учетом положений ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, закрепившей цели административного наказания, предупреждение является официальным предостережением юридического лица от возможности совершения им противоправного действия.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание.

Руководствуясь статьями 4.1.1., 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать виновным Индивидуального предпринимателя <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. В соответствии со статьей 4.1.1. КоАП РФ объявить Индивидуальному предпринимателю <...> официальное порицание в форме предупреждения за нарушение требований части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

- 3 статьи 30.1. и частью 1 статьи 30.3. КоАП РФ предусмотрено, что постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1. КоАП РФ 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.