

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении

№ 36-АП-2017

15 ноября 2017 г.
Чебоксары

г.

«...», рассмотрев протокол об административном правонарушении от 10.11.2017 по делу № 36-АП-2017, составленный «...» и другие материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении ИП Шитиковой Татьяны Ивановны («...»),

в присутствии представителя лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении - гражданина «...» по доверенности от 12.06.2017 № 21АА0897967,

УСТАНОВИЛ:

03.07.2017 (вх.№ 04-10/4639) в Чувашское УФАС России поступила жалоба ООО «Союз юристов Чувашии» (далее – Заявитель) с просьбой проверки соблюдения требований норм Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) в части информации, размещенной на рекламной конструкции, расположенной по адресу г. Чебоксары, Марпосадское Шоссе, д.19.

Согласно заявлению, на указанной рекламной конструкции содержится следующее.

«Грань керамика; керамическая плитка; гарантия низкой цены; нашел дешевле вернем 110% от разницы*; 600 204; г. Чебоксары, Складской проезд, 10», мелким, не разборчивым, только с максимально близкого расстояния шрифтом:

«*Акция проводится с 01 июля 2016 года до особого распоряжения о прекращении акции. Акция проходит во всех розничных магазинах

Грань Керамика.

В акции участвуют покупатели, планирующие совершить покупку или уже совершившие покупку в розничном магазине Грань Керамика, и которые нашли более низкую цену у конкурента.

Под конкурентами в рамках настоящей акции понимаются крупные федеральные розничные торговые сети строительных материалов, включающие не менее пяти розничных магазинов, с наличием не менее одного розничного магазина в рамках одного города.

В случае, если покупатель планирует совершить покупку и сообщает продавцу розничного магазина Грань Керамика о том, что цена конкурента ниже, покупатель имеет возможность приобрести товар в розничном магазине Грань Керамика со скидкой равной 110% разницы в цене при соблюдении следующих условий:

1) товары находятся в наличии в розничном магазине Грань Керамика и у конкурента на момент обращения;

2) цена конкурента рассматривается без учета акционных распродаж, применения индивидуальных скидок, скидок на комплекты, скидок по кредитным программам, специальных скидочных средств (сертификаты, купоны, подарочные карты и т.п.).

В случае, когда покупатель уже совершил покупку в розничном магазине Грань Керамика и в течение 14 (четырнадцати) календарных дней после покупки обнаружил цену у конкурента или в магазине Грань Керамика ниже, покупатель имеет возможность получить 110% разницы в цене.

Подтверждением цены конкурента (ниже чем в Грань Керамике) могут являться официальный сайт конкурента (с учетом города), фотография ценника на витрине на фоне товара, оригинальный рекламный материал или товарный чек, действующие на момент обращения в городе обращения. Организатор акции вправе отказать в участии в акции, если не имеется возможности достоверно убедиться в идентичности предложения конкурента или актуальности его цены.

Акция может быть прекращена досрочно без предварительного уведомления покупателей.

Организатор акции ИП Шитикова Т.И., «...» ОГРНИП 309213003400102».

Заявитель указывал, что рекламная информация, содержащая текст: "гарантия низкой цены; нашел дешевле вернем 110% от разницы*" выполнены наглядно, крупным читаемым шрифтом.

При этом, иная, существенная для потребителей информация об условиях приобретения керамической плитки, расположена в нижней части рекламной конструкции и выполнена мелким, нечитаемым шрифтом.

Кроме того, указанная рекламная конструкция располагается непосредственно на трассе, и таким образом мелкий нечитаемый шрифт с существенными условиями приобретения керамической плитки, не может быть воспринят потребителями рассматриваемой рекламы, поскольку потенциальными потребителями данной рекламы являются водители и пассажиры транспортных средств, которые находятся в движении, что дополнительно усложняет прочтение текста.

Таким образом, с учетом способа и особенности размещения рассматриваемой рекламы, а также свойств человеческого зрения, условия акции не воспринимаются потребителем.

Данное обстоятельство приводит к искажению смысла рекламы, вводит в заблуждение потребителей.

Согласно жалобе, существенные условия акции не читаемы, т.е. информация о рекламируемом товаре - условия его приобретения, отсутствуют, что указывает на нарушение Закона о рекламе.

Решением Чувашского УФАС России от 31.08.2017 по делу № 36-Р-2017 реклама, распространяемая на рекламной конструкции, расположенной по адресу г. Чебоксары, Марпосадское Шоссе, д.19, признана ненадлежащей,

При этом, ИП Шитикова Т.Н. признана нарушившей требования части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

Комиссия Чувашского УФАС России пришла к указанному решению в силу следующего.

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 (пункт 1 статьи 3 Закона о рекламе).

Из содержания рассматриваемой информации можно сделать вывод, что она соответствует всем квалифицирующим признакам рекламы, определенным пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе.

Частью 7 статьи 5 Закона о рекламе определено, что 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 вводятся в заблуждение потребители рекламы.

При этом в рекламе существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителей такой рекламой.

Рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе к рекламе, в частности, указания всех существенных условий о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования.

В случае, если фактически условия, являющиеся существенной информацией для потребителей, представлены в рекламе мелким, либо нераспознаваемым шрифтом, не читаемом на значительном расстоянии, такая реклама может привести к искажению смысла рекламы и способствовать введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение приобрести рекламируемые товары.

Размещение привлекательной для потребителя информации крупным шрифтом, а менее привлекательной информации - способом, затрудняющим ее восприятие (с учетом размера рекламной конструкции и шрифта текста рекламы, а также его местоположения), свидетельствует о недобросовестности такой рекламы.

В рассматриваемом случае привлекательные условия для потребителей сведения "гарантия низкой цены; нашел дешевле вернем 110% от разницы*" выполнены наглядно, крупным читаемым шрифтом. При этом, иная, существенная

для потребителей, информация об условиях приобретения керамической плитки, в отличие от привлекательных условий, расположена в нижней части рекламной конструкции и выполнена мелким, нечитаемым шрифтом.

Поэтому если информация изображена таким образом, что она не воспринимается или плохо воспринимается потребителем (шрифт мелкий и нечитаемый), и это обстоятельство приводит к искажению ее смысла и вводит в заблуждение потребителей рекламы, то данная информация считается отсутствующей, а соответствующая реклама ненадлежащей в силу того, что она не содержит части существенной информации о рекламируемом товаре, условиях его приобретения или использования.

Из поступившей информации от Администрации г. Чебоксары следует, что рассматриваемая рекламная конструкция, расположенная по адресу г. Чебоксары, Марпосадское Шоссе, д.19, принадлежат ООО "Студия рекламы".

Согласно поступившим пояснениям ООО "Студия рекламы" следует, что рекламное место для размещения рассматриваемой рекламы предоставлено в пользование ИП Шитикова Т.И. на основании заключенного договора от 28.06.2016 № 48.

Согласно условиям данного договора (пункт 2.3) Заказчик (ИП Шитикова Т.И.) предоставил готовый и согласованный макет баннера для последующего изготовления и размещения на щитовой конструкции Исполнителю (ООО "Студия рекламы").

Учитывая имеющуюся информацию, установлено.

Лицом, осуществившим содержание рассматриваемого текста рекламы и рекламодателем является ИП Шитикова Т.И.

Частью 6 статьи 38 Закона о рекламе установлена ответственность рекламодателя за нарушение требований, определенных [частью 7 статьи 5](#) Закона о рекламе.

В смысле статьи 3 Закона о рекламе, рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Из письменных пояснений (вх. от 15.08.2017 № 04-10/5737), а также пояснений в заседании Комиссии законного представителя ИП Шитикова Т.И. следует, что последняя признает вменяемое ей

нарушение Закона о рекламе.

При этом, ИП Шитикова Т.И. согласна, что в движении водитель вообще не воспринимает, и не должен воспринимать информацию, не относящуюся к ПДД.

Пассажиру также невозможно воспринять всю информацию, размещенную на рекламной конструкции, поскольку ее существенные условия прописаны мелким не читаемым шрифтом. При этом воспринимать существенную информацию, прописанную мелким шрифтом, наравне с иной привлекательной рекламной информацией, указанной крупным доступным для обозрения шрифтом, не позволят специфика размещения рекламного щита.

Кроме того, ИП Шитикова Т.И. пояснила, что для нее, как для индивидуального предпринимателя, размещение рекламной информации в рассматриваемом формате (не читаемой водителями и пассажирами транспортных средств шрифт) является свидетельством неразумного, неэффективного подхода к размещению рекламы в указанном месте, т.к. не достигается поставленная цель – привлечение внимания к объекту рекламирования, формирования и поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

В результате представленных пояснений и документов, Комиссия пришла к выводу, что ИП Шитикова Т.И. нарушила ч.7 ст.5 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, действия ИП Шитиковой Т.И. по распространению вышеуказанной рассматриваемой рекламы, нарушающие требования Закона о рекламе, образуют состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Объектом рассматриваемого правонарушения является установленный порядок в области предпринимательской

деятельности и деятельности саморегулирующей организации.

Объективная сторона состоит в нарушении законодательства о рекламе.

Субъектом административного правонарушения является ИП Шитикова Т.Н. Субъективная сторона выражается в форме вины, т.к. ИП Шитикова Т.Н. должна была знать и соблюдать законодательство Российской Федерации о рекламе, однако, в ходе осуществления своей деятельности допустила нарушение требований действующего законодательства.

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.

Должностным лицом является 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.

Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Таким образом, ИП Шитикова Т.Н. по смыслу статьи 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях является должностным лицом, без образования юридического лица, и, следовательно, несет ответственность за соблюдение требований Закона о рекламе.

Должностное лицо ИП Шитикова Т.Н. виновна в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, поскольку она не предприняла необходимых мер по соблюдению требований, установленных частью 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», которые требуются от рекламодателя, совершив тем самым административное

правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем [законодательства](#) о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных [частями 2 - 4 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 пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 2.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично.

В соответствии с частью 2 статьи 2.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Из материалов настоящего дела видно, что должностное лицо ИП Шитикова Т.Н.виновна в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, поскольку она имела возможность не допустить совершение административного правонарушения, однако при отсутствии объективных, чрезвычайных и непреодолимых обстоятельств не предприняла все зависящие от нее меры для соблюдения требований Закона о рекламе, хотя должна была предвидеть возможность наступления вредных последствий своих действий, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывала на

их предотвращение.

В соответствии со статьей 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

При этом оценка малозначительности деяния должна соотноситься с причинением либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Понятие малозначительности административного правонарушения является категорией оценочной и определяется судьей, органом, должностным лицом, уполномоченным решить дело в каждом конкретном случае с учетом выявленных обстоятельств.

В пункте 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Совершенное ИП Шитиковой Т.Н. правонарушение посягает на установленный в Российской Федерации порядок распространения рекламы, создает существенную угрозу охраняемым общественным правоотношениям, следовательно, не может быть признано малозначительным.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

При назначении наказания ИП Шитиковой Т.Н. учтены обстоятельства и характер совершенного правонарушения, имущественное положение физического лица. Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, отсутствуют.

По сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательств, размещенного на официальном сайте Федеральной налоговой службы в информационно - телекоммуникационной сети Интернет по адресу: <https://www.nalog.ru>, ИП Шитикова Т.Н. указана в качестве малого предприятия.

Федеральным законом от 03.07.2016 № 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях», вступившим в силу 04.07.2016, Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнен статьей 4.1.1, предусматривающей замену административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение 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.

Согласно части 2 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 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.

Руководствуясь [частью 2 статьи 3.4](#), [частями 1, 3 статьи 4.1](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, принимая во внимание, что ИП Шитикова Т.Н. осуществляет деятельность без образования юридического лица, к

административной ответственности, предусмотренной ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, ранее не привлекалась, а также в отсутствие доказательств 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, имущественного ущерба, а также отягчающих ответственность обстоятельств, учитывая совершение вменяемого административного правонарушения впервые, прихожу к выводу о возможности применения к ней меры административной ответственности в виде предупреждения.

По правилам ч. 1 ст. 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.

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.

При этом, в соответствии с постановлением от 12 октября 2016 г. по делу об административном правонарушении № 36-АП-2017 ИП Шитиковой Т.Н. в соответствии с вмененным ей правонарушением, предусмотренным частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, выразившихся в распространении рекламы, в которой отсутствовала часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения, была назначена мера административного наказания в виде предупреждения.

В силу Статьи 4.6. КоАП РФ ("Срок, в течение которого лицо считается

подвергнутым административному наказанию") следует, что 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.

Таким образом, срок, в течение которого ИП Шитикова Т.Н. считается подвергнутой административному наказанию, истек 12.10.2017.

Пунктом 2 ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ в качестве обстоятельства, отягчающего административную ответственность, предусмотрено повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек предусмотренный ст. 4.6 КоАП РФ годичный срок со дня окончания исполнения постановления о назначении административного наказания.

При этом необходимо иметь в виду, что однородным считается правонарушение, имеющее единый родовой объект посягательства.

В связи с изложенным, определяя степень ответственности ИП Шитиковой Т.Н., учитывая истечение годичного срока со дня окончания исполнения постановления о назначении административного наказания ИП Шитиковой Т.Н., предусмотренный ст. 4.6 КоАП РФ, считаю возможным применить к ней меру административного наказания в соответствии со статьей 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ИП Шитикову Т.Н. виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях.

2. Назначить ИП Шитиковой Т.Н. меру административного наказания в виде предупреждения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Арбитражный суд Чувашской Республики в течение 10 дней с момента получения или вручения 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.

«...»