

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о выдаче предупреждения по делу об

административном правонарушении № 042/04/14.3 -614 /2019

«06» мая 2019 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-614/2019, возбужденного протоколом от 22.04.2019 в отношении индивидуального предпринимателя <...> (далее - ИП <...>, адрес регистрации: <...>, ОГРНИП <...>, ИНН <...>, дата присвоения ОГРНИП <...>) в присутствии защитника ИП <...> – <...> (доверенность от <...>, <...>, далее – <...>),

УСТАНОВИЛА:

27.02.2019 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 75/Р-2018 о нарушении законодательства о рекламе вынесено решение, о признании ненадлежащей рекламы ИП <...>, размещенной на радиоканалах «DFM», «Европа Плюс Кузбасс», «Русское радио», «Ретро FM», «Хит-FM», на витрине магазина «Витачи» (Vitacci), поскольку в ней нарушены требования пункта 4 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»), следующего содержания:

-«Такое пропустить нельзя. Полная ликвидация в салонах обуви «Витачи» и «Баскони» только с 17 по 19 августа скидки на все 50 и даже 70%».

«-50% на все!» (данная реклама была размещена на витрине магазина в ТРК «Променад 1»).

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама – это 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 статьи 3 ФЗ «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.

При этом, по смыслу пункта 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» товаром признается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для

продажи, обмена или иного введения в оборот.

Вопрос об отнесении информации к рекламе решается отдельно в каждом конкретном случае исходя из наличия либо отсутствия признаков, указанных в статье 3 ФЗ «О рекламе».

Так, в случае размещения в витрине торговой точки информации, направленной на привлечение внимания к какому-либо объекту рекламирования, такая информация является рекламой, и должна соответствовать требованиям ФЗ «О рекламе».

Таким образом, информация, размещенная на витрине магазина, адресованная неопределенному кругу лиц, направленная на привлечение внимания, с текстом следующего содержания: «-50% на все!», является рекламой и на такую информацию распространяются требования ФЗ «О рекламе».

«Такое пропустить нельзя. Полная ликвидация в салонах обуви «Витачи» и «Баскони» только с 17 по 19 августа скидки на все 50 и даже 70%» (реклама была размещена на радиоканалах «DFM», «Европа Плюс Кузбасс», «Русское радио», «Ретро FM», «Хит-FM», г. Кемерово, с 16.08.2018 по 26.08.2018).

Между Обществом с ограниченной ответственностью «Медиа-агентство» (далее – ООО «Медиа-агентство») и ИП <...> заключен договор на рекламно-информационное обслуживание от 25.11.2013 № 515-МА/13-РИО.

Согласно пункту 1.1. договора на рекламно-информационное обслуживание от 25.11.2013 № 515-МА/13-РИО ООО «Медиа-агентство» обязуется по заданию ИП <...> оказать услуги по рекламно-информационному обслуживанию.

Согласно пункту 1.2. договора на рекламно-информационное обслуживание от 25.11.2013 № 515-МА/13-РИО настоящий договор определяет общие условия оказания услуг. Специальные условия оказания услуг применительно к тому или иному виду услуг определяется сторонами в дополнительных соглашениях к настоящему договору, являющихся его неотъемлемой частью.

Согласно приложению от 10.08.2018 № 2 к договору на рекламно-информационное обслуживание от 25.11.2013 № 515-МА/13-РИО размещение спорных рекламно-информационных материалов на радиоканалах «DFM», «Европа Плюс Кузбасс», «Русское радио», «Ретро FM», «Хит-FM» (г. Кемерово) осуществлялось с 16.08.2018 по 26.08.2018.

Согласно пункту 4 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

В нарушение данной правовой нормы в рекламе, размещенной:

-на витрине магазина «Витачи» (Vitacci) сообщается недостоверная информация о 50% скидке на все;

- на радиоканалах «DFM», «Европа Плюс Кузбасс», «Русское радио», «Ретро FM», «Хит-FM» (г. Кемерово, период распространения: с 16.08.2018 по 26.08.2018)

содержится недостоверная информация о предоставлении скидки 50% на всю обувь в магазине «Витачи» (Vitacci);

- на радиоканалах «DFM», «Европа Плюс Кузбасс», «Русское радио», «Ретро FM», «Хит-FM» (г. Кемерово, период распространения: с 16.08.2018 по 26.08.2018) содержится недостоверная информация о предоставлении скидки 50% на всю обувь в магазине «Баскони» (Basconi).

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 4 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ИП <...>.

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламодателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) и влечет наложение штрафа на физических лиц – 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.

Действия ИП <...>, выразившиеся в нарушении требования пункта 4 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы на витрине магазина «Витачи» (Vitacci), на радиоканалах «DFM», «Европа Плюс Кузбасс», «Русское радио», «Ретро FM», «Хит-FM», подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1 статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение штрафа на физических лиц - 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.

Время совершения ИП <...> административного правонарушения: с 16 августа по 26 августа 2018г.

Место совершения ИП <...> административного правонарушения: г. Кемерово.

22.03.2019 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания на 22.04.2019 в 09 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

22.04.2019 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-614/2019 об административном правонарушении в отсутствие ИП <...>, защитника ИП <...>.

22.04.2019 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3 - 614 /2019 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 22.04.2019 в 09 часов 20 минут. Копии определения и протокола

были направлены в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

06.05.2019 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения от ИП <...> (б/н, б/д), согласно, которым ИП <...> имеет статус микропредприятия.

06.05.2019 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-614/2019 в присутствии защитника ИП <...> - <...> (доверенность от <...>), который поддержал письменные пояснения, представленные ранее.

Изучив материалы дела № 042/04/14.3 - 614/2019 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия ИП <...>, выразившиеся в нарушении требования пункта 4 части 3 статьи 5 ФЗ « О рекламе» при размещении рекламы на витрине магазина «Витачи» (Vitacci), на радиоканалах «DFM», «Европа Плюс Кузбасс», «Русское радио», «Ретро FM», «Хит-FM», подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно статье 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

ИП <...> документально не подтвердила наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у ИП <...> имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Действия ИП <...>, выразившиеся в нарушении требования пункта 4 части 3 статьи 5 ФЗ « О рекламе» при размещении рекламы на витрине магазина «Витачи» (Vitacci), на радиоканалах «DFM», «Европа Плюс Кузбасс», «Русское радио», «Ретро FM», «Хит-FM», следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ИП <...> подтверждается протоколом по делу № 042/04/14.3- 614 /2019 от 22.04.2019.

Срок давности привлечения ИП <...> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о

рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При рассмотрении данного дела заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены личность виновного, его имущественное положение, рассмотрен вопрос о наличии, отсутствии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, и обстоятельств, отягчающих административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, в соответствии с пунктом 2 статьи 4.2 КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области также считает возможным, с учетом положений части 2 статьи 4.2 КоАП РФ признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину ИП <...> совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ИП <...> за совершение административного правонарушения, не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении ИП <...> своих публично - правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 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.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 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.

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.

Согласно Единому реестру субъектов малого предпринимательства, размещенного на официальном сайте rmsp.nalog.ru ИП <...> имеет статус микропредприятия.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ИП <...> доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, наличие у ИП <...> статуса микропредприятия, отсутствие 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 отсутствие имущественного ущерба, руководствуясь статьями 4.1.1, 23.48, 29.9, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать индивидуального предпринимателя <...> (адрес регистрации: <...>, ОГРНИП <...>, ИНН <...>, дата присвоения ОГРНИП <...>) виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Выдать индивидуальному предпринимателю <...> (адрес регистрации: <...>, ОГРНИП <...>, ИНН <...>, дата присвоения ОГРНИП <...>) предупреждение.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано 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.