ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания по делу № 036/04/14.3-210/2019 об административном правонарушении
«05» августа 2019 года город Воронеж
Заместитель руководителя – начальник отдела контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее - Воронежское УФАС России) Логошин Андрей Владимирович, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 036/04/14.3-210/2019, возбужденного в отношении должностного лица – <…> общества с ограниченной ответственностью «Балтийский берег» <…> (далее – <…> ООО «Балтийский берег» <…>) <…>, в связи с нарушением требований пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») на основании Решения № 036/05/5-284/2019 от 21.06.2019 года, в связи с непосредственным обнаружением Государственным инспектором отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Воронежского УФАС России Михиной Н.Н. достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения в сфере предпринимательской деятельности (часть 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях), в отсутствие <…> ООО «Балтийский берег» <…> (надлежащим образом уведомлена), в присутствии представителя ООО «Балтийский берег» <…>,
УСТАНОВИЛ:
Решением от 21.06.2019 года № 036/05/5-284/2019 Комиссии Воронежского УФАС России реклама: «World Class ФИТНЕС КЛУБ № 1 В РОССИИ ЦЕНТР ГАЛЕРЕИ ЧИЖОВА», размещенная на рекламных конструкциях в г. Воронеже по следующим адресам:
1) ул. 20 лет Октября – ул. Клубная, 4;
2) ул. 20 лет Октября, д. 30;
3) ул. 45 Стрелковой дивизии, д. 247;
4) ул. Ворошилова – ул. Домостроителей (ГАЗС);
5) ул. Ворошилова, д. 100 по ул. Матросова;
6) ул. Героев Сибиряков – ул. Матросова (ост. Садовод);
7) Дамба Чернавского моста, п. 1;
8) Дамба Чернавского моста, п. 3;
9) ул. Димитрова (перед многоуровневой развязкой);
10) ул. Димитрова, 137 – ул. Витебская;
11) ул. Космонавтов, 1 б;
12) Ленинский проспект (между домами 34-36);
13) Ленинский проспект, д. 30 (ост. Нижняя);
14) Ленинский проспект (между ост. Брусилова-Димитрова, д. 112, рынок «Димитрова»);
15) Ленинский проспект (в 300 метрах от пересечения с ул. Брусилова (Левобережная администрация);
16) Ленинский проспект, напротив дома № 134 (четная сторона), р-н магазина «Висант» в сторону Остужевского кольца;
17) ул. Ломоносова, д. 114/5 (ост. Институт Генетики);
18) ул. Ломоносова, д. 114/8, магазин Виктор (ост. Площадка);
19) ул. Ломоносова, д. 115 (Сбербанк) новостройка;
20) ул. Машиностроителей, 12;
21) Окружная дорога, поворот на ул. Путиловскую (Юго-Запад-Север);
22) пересечение ул. Героев Сибиряков и ул. Маршака, магазин «Мелодия»

(односторонний),
признана ненадлежащей, поскольку указанная реклама распространяется с нарушением требований пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».
Решением от 21.06.2019 года № 036/05/5-284/2019 установлено следующее.
29.04.2019г. в рамках мониторинга объектов наружной рекламы, сотрудниками Воронежского УФАС России Михиной Н.Н., Лисенко С.А., Федирчуком Н.М. произведен осмотр объекта наружной рекламы, размещенной/расположенной по Ленинскому проспекту г. Воронежа, рядом с домом № 134 (Железнодорожный район) в сторону Остужевского кольца, на которой распространяется информация следующего содержания: «World Class ФИТНЕС КЛУБ № 1 В РОССИИ ЦЕНТР ГАЛЕРЕИ ЧИЖОВА».
Рассматриваемая информация размещена с использованием рекламной конструкции в виде щита (3х6 м), о чем составлен Акт осмотра объектов наружной рекламы с фотоприложениями.
В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «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.
Рассматриваемая информация доступна для всеобщего обозрения, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формированию и поддержанию интереса неопределенного круга лиц.
Согласно пункта 2 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.
Объектами рекламирования в рассматриваемой рекламе является «фитнес-клуб World Class» и «Центр Галереи Чижова».
В соответствии с пунктами 1 части 3 статьи 5 ФЗ «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 частью 29 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 8 октября 2012г. № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального Закона «О рекламе» при рассмотрении дел о признании рекламы недостоверной судам необходимо исходить из следующего.
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 для характеристики объектов рекламирования использовано обозначение «№ 1» без указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и которое имеет объективное подтверждение, таким образом, рассматриваемая реклама содержит признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».
29.04.2019г. Воронежским УФАС России направлен запрос (исх. № 03-16/2156) ООО «Галерея-Медиа» (лицу, которому выдано разрешение на установку и эксплуатацию рассматриваемой рекламной конструкции) об истребовании информации, необходимой для установления рекламодателей, рекламораспространителей рассматриваемой рекламы.
Из информации, предоставленной ООО «Галерея-Медиа» следует, в том числе, что между ООО «Галерея-Медиа» и ООО «Балтийский берег» заключен договор аренды имущества № Н-437 от 26.12.2018. Согласно Приложениям № 03/4, № 04/4, № 05/4, № 06/4, № 07/4, № 08/4 к указанному договору аренды, ООО «Балтийский берег» размещает рекламу под брендом «World Class» по адресу: Ленинский проспект, напротив д. 134 (четная сторона), в сторону Остужевского кольца, сторона Б.
Согласно выписки из ЕГРЮЛ от 27.05.2019г. основным видом ООО «Балтийский берег» является «Деятельность фитнес-центров» (ОКВЭД – 93.13).
Таким образом, с учетом вышеизложенного ООО «Балтийский берег является рекламораспространителем и рекламодателем рассматриваемой рекламы.
В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.
В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».
Определением от 28.05.2019 № 036/05/5-284/2019 (исх. № 03-16/2926) в отношении ООО «Балтийский берег» возбуждено дело по признакам нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе». Рассмотрение дела назначено на 11 часов 30 минут 18.06.2019г.
18.06.2019г. от ООО «Балтийский берег» поступили пояснения, в том числе о том, что «24.12.2018г. ООО «Балтийский берег» заключило с ООО «Галерея-Медиа» договор на монтаж рекламной продукции на щит 3*6 м по адресу: Ленинский проспект, напротив д. № 134 (четная сторона), р-н магазина «Висант», в сторону Остужевского кольца. 26.12.2018г. ООО «Балтийский берег» заключило с ООО «Галерея-Медиа» договор аренды имущества № Н-437, согласно условиям которого Арендодатель предоставляет Арендатору объект аренды – рекламную конструкцию 3*6 м по адресу: Ленинский проспект, напротив д. № 134 (четная сторона)/…/На изготовление полноцветной печати на баннере (плакат, содержащий надпись: «World Class ФИТНЕС КЛУБ № 1 В РОССИИ ЦЕНТР ГАЛЕРЕИ ЧИЖОВА» был выставлен счет на оплату/…/.Дополнительно был выставлен счет/…/ на изготовление заплатки на баннере 2,5*0,8м. Данная заплатка была изготовлена специально для использования требований законодательства о рекламе в части необходимости объективного подтверждения и указания критериев сравнения при употреблении слова «номер один». Так заплатка содержит информацию о критериях оценки фитнес-клуба World Class как клуба номер один в России, а именно: по объему выручки за 2014 год по данным исследований маркетингового агентства NeoAnalitics. После изготовления заплатка была незамедлительно прикреплена на плакат, и в настоящее время у ООО «Балтийский берег»

отсутствуют признаки нарушения законодательства о рекламе».
Комиссия, ознакомившись с материалами дела № 036/05/5-284/2019, изучив предоставленные материалы, принимая во внимание пояснения лица, участвующего в деле, пришла к следующим выводам.
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 для характеристики объектов рекламирования использовано обозначение «№ 1», без указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и которое имеет объективное подтверждение, таким образом, рассматриваемая реклама нарушает пункт 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».
В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».
Из имеющихся в материалах рассматриваемого дела доказательств Комиссией установлено, что ООО «Балтийский берег» является рекламодателем рассматриваемой рекламы, в связи с чем несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».
Кроме того, 18.06.2019г. в ходе рассмотрения дела № 036/05/5-284/2019 Комиссией также установлено, что рассматриваемая реклама распространяется по 22 адресам г. Воронежа, указанным выше.
В силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, признается ненадлежащей.
В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».
Воронежским УФАС России установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Балтийский берег».
На основании статьи 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.
При этом 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, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, а также лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица, если законом не установлено иное.

Материалами дела установлено, что в период распространения ненадлежащей рекламы, <…> ООО «Балтийский берег» являлась/является <…>.

Также установлено, что <…> ООО «Балтийский берег» <…> выполняла/выполняет в ООО «Балтийский берег» организационно-распорядительные и административно-хозяйственных функций.

Тем самым, должностное лицо - <…> ООО «Балтийский берег» <…> в период с 01.02.2019 (согласно договору от 26.12.2018г., № Н-437, акта от 31.01.2019 приема-передачи в аренду имущества, приложению № 04/4 от 31.01.2019) по 25.06.2019 (срок исполнения предписания) совершила административное правонарушение, связанное с ненадлежащим исполнением организационно-распорядительных и административно-хозяйственных функций, а именно осуществила ненадлежащий контроль за распространением вышеуказанной ненадлежащей рекламы.

Ответственность за указанное правонарушение предусмотрена 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 указанной статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, <…> ООО «Балтийский берег» <…> являясь должностным лицом указанного Общества, в период с 01.02.2019г. по 25.06.2019г. в г. Воронеже совершила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

05.08.2019г. в отношении <…> ООО «Балтийский берег» <…> составлен протокол № 036/04/14.3-210/2019 об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В связи с поступившим ходатайством от <…> ООО «Балтийский берег» <…>, рассмотрение дела № 036/04/14.3-210/2019 назначено на 12 часов 00 минут (мск) «05» августа 2019 года.

05.08.2019г. при вынесении Постановления № 036/04/14.3-210/2019 учитываются все обстоятельства дела.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Воронежским УФАС России установлено, что должностное лицо –<…> ООО «Балтийский берег» <…> имела возможность для соблюдения требований

законодательства РФ о рекламе при выполнении своих должностных обязанностей, однако в нарушение данных требований не проконтролировала должным образом распространение ненадлежащей рекламы. Должностное лицо – директор обязана осуществлять свои полномочия добросовестно, не нарушая требований закона. За неисполнение либо ненадлежащее исполнение своих обязанностей должностное лицо несет ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

На основании вышеизложенного, факт совершения административного правонарушения и вина должностного лица – <…> ООО «Балтийский берег» <…> являются установленными и доказанными.

Обстоятельств исключающих или отягчающих административную ответственность, 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 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 указанной статьи.

Согласно статье 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица/…/.

В соответствии с единым реестром субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенным на сайте https:// ofd.nalog.ru/ООО «Балтийский берег», <…> которого является <…> соответствует категории «Микропредприятие».

Согласно части 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

<…> ООО «Балтийский берег» <…> впервые совершила 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 изложенного, административное наказание <…> ООО «Балтийский берег» <…> в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях подлежит замене на предупреждение.
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.
На основании изложенного, руководствуясь пунктом 1 части 3 статьи 5, частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», статьями 4.1, 4.1.1., 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – <…> ООО «Балтийский берег» <…> виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии со статьей 4.1.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях объявить должностному лицу – <…> ООО «Балтийский берег» <…> предупреждение за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. Направить копию настоящего постановления должностному лицу – <…> ООО «Балтийский берег» <…>.

В соответствии с пунктом 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления. Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается вышестоящему должностному лицу либо в суд в порядке, предусмотренном главой 30 КоАП РФ.