

А.

667001, Республика Тыва,

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № А101-14.3/17

г. Кызыл

г. ул. Комсомольская, 122А, 2 этаж, каб. 7

Резолютивная часть постановления объявлена 08 ноября 2017 года

Постановление изготовлено в полном объеме 09 ноября 2017 года

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) Хаджиев Ф.А., руководствуясь статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол от 13.10.2017 года и иные материалы дела № А101-14.3/17 об административном правонарушении в отношении должностного лица – Индивидуального предпринимателя А (далее – гр. А.) (в момент совершения административного правонарушения), адрес места жительства: 667000, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. , по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № А101-14.3/17 рассмотрено в отсутствие надлежащим образом извещенной гр. А. (почтовые уведомления с идентификаторами 66701212617432).

Событие административного правонарушения: нарушение рекламодателем законодательства о рекламе, а именно нарушение требований пунктов 1, 4 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Данное нарушение законодательства о рекламе установлено решением Тывинского УФАС России от 28.09.2017 года по делу № 04-04-02/14-17.

В ходе осуществления Тывинским УФАС России, мониторинга наружной рекламы на предмет соответствия требованиям Закона о рекламе, распространяемой на территории города Кызыла, выявлена реклама, размещенная на фасаде здания находящегося по адресу: г. Кызыл, ул. Заводская, д. 36, следующего содержания:

«СОВРЕМЕННЫЕ ОКНА ПРОИЗВОДСТВЕННАЯ КОМПАНИЯ +СуперОКНА =Лидер №1!
АКЦИЯ РАСПРОДАЖА СКИДКИ; КАЧЕСТВО 100% ГАРАНТИРОВАНО; Лучшая цена на окна ПВХ; ОКНА, ДВЕРИ, ПЕРЕГОРОДКИ из ПВХ и AL РУЛОННЫЕ ШТОРЫ, ЖАЛЮЗИ
Самые низкие цены в Регионе! 8-963-204-5888, 8-913-359-8804, 8-923-264-2771».

По результатам проведенного мониторинга составлен акт об осмотре рекламной конструкции от 20.02.2017 года.

Кроме того, 21.04.2017 года Тывинским УФАС России был проведен повторный

мониторинг фасада здания, на котором распространяется рассматриваемая реклама, по результатам которого установлено, что с левой стороны рядом с входной дверью в здание компании «Современные окна» установлены баннеры со следующим содержанием:

«Современные окна + Супер окна = Лидер №; Ремонт любой сложности пластиковых алюминиевых окон; качество 100% гарантировано; 8-963-204-5888, 8-913-359-8804, 8-923-264-2771»;

«Современные окна + СуперОКНА = Лидер № 1! ДЕШЕВЛЕ НЕ БЫВАЕТ! Лови момент % акция; городская мастерская; супер цена; все виды услуг для населения по самым низким ценам!!! 8-963-204-5888, 8-913-359-8804, 8-923-264-2771»;

«Современные окна + СуперОКНА = Лидер № 1! Гарантия качества 100%; гарантия качества сервиса 100% надежная покупка 100% гарантия качества; Большой выбор пластиковых и алюминиевых ОКОН, ДВЕРЕЙ и ПЕРЕГОРОДОК по самым низким ценам в Регионе!!! 8-963-204-5888, 8-913-359-8804, 8-923-264-2771».

По результатам проведенного мониторинга составлен акт об осмотре рекламной конструкции от 21.04.2017 года.

По данному факту приказом Тывинского УФАС России от 10.05.2017 года № 140 возбуждено дело № 04-04-02/14-17 в отношении гр. А. по признакам нарушения пунктов 1, 4 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Комиссия Тывинского УФАС России, исследовав материалы дела № 04-04-02/14-17, изучив, представленные документы и выслушав пояснение лиц, участвующего в рассмотрении дела пришла к следующим выводам.

В статье 3 Закона о рекламе определено, что 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.

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 (пункт 2 статьи 3 Закона о рекламе).

Вышеназванная информация содержит все признаки рекламы:

-распространена с использованием рекламного баннера;

-адресована неопределенному кругу лиц;

-объектом рекламирования являются товары, реализуемые компанией «Современные окна» по адресу: г. Кызыл, ул. Заводская, д. 3б на привлечение внимания к которым направлена реклама.

В соответствии с пунктом 1 статьи 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная и недостоверная реклама не

допускается.

Согласно пункту 1 части 3 статьи 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.

Согласно пункта 29 постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 года № 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. Данное объективное подтверждение может быть установлено победой в конкурсе, экспертным исследованием, независимой экспертизой, независимым опросом-анкетированием потребителей. 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.

Согласно толкового словаря С.И. Ожегова слово «Лучший» означает степень превосходства.

В рассматриваемой рекламе использованы следующие слова: «Лидер № 1», «Лучшая цена», «Самые низкие цены в регионе», «дешевле не бывает», которые в силу постановления Пленума должны приводиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Вместе с тем, рассматриваемая реклама, не сопровождается такими критериями.

Более того, в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 5 Закона о рекламе, недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

На основании пункта 4 части 2 статьи 5 Закона о рекламе недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

В порядке пункта 1 статьи 14.3 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция путем некорректного сравнения хозяйствующего субъекта и (или) его товара с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром, в том числе:

сравнение с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром путем использования слов "лучший", "первый", "номер один", "самый", "только", "единственный", иных слов или обозначений, создающих впечатление о превосходстве товара и (или) хозяйствующего субъекта, без указания конкретных характеристик или параметров сравнения, имеющих объективное подтверждение, либо в случае, если утверждения, содержащие указанные слова, являются ложными, неточными или искаженными.

В рассматриваемой рекламе содержится некорректное сравнение, сопоставление исключительности цен, по отношению к другим участникам рынка (конкурентам).

Некорректность сравнения цен в компании «Современные окна» с ценами на аналогичные товары (услуги), реализуемыми другими продавцами, следует из того, что формируется общая оценка более выгодных условий оказания услуг перед конкурентами.

Использованное в рекламе словосочетания «самые низкие цены», «дешевле не бывает» предполагает, что рекламируемые таким способом товары (услуги) должны быть востребованы со стороны потребителей с точки зрения их низкой цены. Указанная реклама свидетельствует о том, что ни один другой участник рынка не имеет таких цен на рекламируемые товары.

Таким образом, указанная реклама содержит признаки нарушения требований пунктов 1, 4 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Из указанного определения следует, что рекламодателем может быть как лицо, заинтересованное в реализации объекта рекламирования (изготовитель товара, продавец товара, лицо, оказывающее услуги), так и иное лицо, если указанное лицо совершило действия по выбору объекта рекламирования (под которым понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама) и содержания рекламной информации.

Согласно выписке из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, следует, что ИП А. прекратила осуществление предпринимательской деятельности 31.03.2017 года.

Согласно договору с ОАО «Тывамолоко» помещение, находящееся на 2 этаже здания по адресу: г. Кызыл, ул. Заводская. д. 36, в период с 01.06.2016 года было сдано во временное владение и пользование Индивидуальному предпринимателю А.

Вместе с тем, на момент распространения рекламы с признаками нарушения пунктов 1, 4 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе А. осуществляла предпринимательскую деятельность, как индивидуальный предприниматель, в связи с чем, действия рекламодателя А. по распространению рассматриваемой

рекламы нарушали требования пунктов 1, 4 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

В ходе рассмотрения дела № 04-04-02/14-17 Комиссией Тывинского УФАС России установлено, что в силу пункта 5 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодателем рассматриваемой рекламы в том числе является ИП К., поскольку им осуществляется предпринимательская деятельность по производству, установке и продаже пластиковых окон в помещении здания, находящегося по адресу: г. Кызыл, ул. Заводская, д. 36, что подтверждается договором аренды названного помещения.

Согласно выписке из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, основным видом деятельности ИП К. является производство прочих строительно-монтажных работ.

Определением Тывинского УФАС России от 28.08.2017 года (исх. № 4-1383) у ИП К. были запрошены, в том числе письменные пояснения по факту распространения вышеуказанной рекламы с документами, подтверждающими, наличие объективного подтверждения, обусловленное компании «Современные окна» в конкурсе, экспертным исследованием, независимой экспертизой, независимым опросом-анкетированием потребителей, что позволяет употреблять в рекламе слова «Лидер № 1», «Лучшая цена», «Самые низкие цены в регионе».

Вместе с тем, ИП К. в адрес Тывинского УФАС России документальные доказательства, подтверждающие наличие объективного подтверждения употреблять в рекламе слова «Лидер № 1», «Лучшая цена», «Самые низкие цены в регионе», не представлены.

Более того, в материалы дела № 04-04-02/14-17 ИП К. не представлено доказательств, подтверждающих принятие мер по соблюдению требований пунктов 1, 4 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе со стороны ИП К. при осуществлении предпринимательской деятельности в помещении, на фасаде которого распространяется рассматриваемая реклама.

На основании изложенного Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-04-02/14-17 пришла к выводу, что рассматриваемая реклама содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами и нарушает требования пунктов 1, 4 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе за нарушение требований частей 2-8 статьи 5 указанного закона ответственность несет рекламодаделец.

Решением Комиссии Тывинского УФАС России от 28.09.2017 года по делу № 04-04-02/14-17 ИП К., А. были признаны нарушившими пункт 1, 4 части 2, пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

За нарушение Закона о рекламе рекламодаделец несет административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем,

рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе 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.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, состоит в действиях рекламодалателя, признанных недопустимыми законодательством Российской Федерации о рекламе: распространение рекламы, в которой содержатся не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Субъектами данного правонарушения являются юридические и должностные лица, которые ненадлежащим исполнением своих обязанностей обусловили совершение административного правонарушения.

Согласно примечанию статьи 2.4. КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административное правонарушение, несут административную ответственность как должностные лица.

Согласно выписке из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей по состоянию на 08.11.2017 года, индивидуальный предприниматель А., совершившая административное правонарушение ответственность, за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ утратила статус индивидуального предпринимателя с 31.03.2017 года.

При этом, согласно примечанию к статье 2.4 КоАП РФ, пункту 1 статьи 2.1 и пункту 1 статьи 1.4 КоАП РФ статус лица как субъекта правонарушения определяется на момент совершения правонарушения, а не на момент привлечения к ответственности.

Таким образом, А. на момент совершения административного правонарушения – 20.02.2017 года являлась индивидуальным предпринимателем, в связи с чем, является надлежащим субъектом административной ответственности, предусмотренной частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Определяя степень виновности ИП А. (в момент совершения административного правонарушения), следует отметить, что ИП А. (в момент совершения административного правонарушения) не выполнила установленные действующими нормативными правовыми актами обязанности по соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность ИП А. (в момент совершения административного правонарушения), предусмотренные статьей 4.3 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлены.

В качестве обстоятельства, смягчающего административную ответственность признано совершение ИП А. (в момент совершения административного правонарушения) административного правонарушения, предусмотренного

частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, впервые.

Вместе с тем, с 04.07.2016 вступили в силу изменения внесенные в КоАП РФ, связанные с поддержкой субъектов малого и среднего предпринимательства.

Частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ установлено, 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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 КоАП РФ.

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 сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенных в информационно-телекоммуникационной сети Интернет www.rmsp.nalog.ru, ИП А. была включена в данный реестр под категорией микропредприятие.

Таким образом, с учетом положений статей 3.4, 4.1.1 КоАП РФ за совершенное ИП А. (в момент совершения правонарушения индивидуальный предприниматель) правонарушение административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене предупреждением.

Местом совершения административного правонарушения является город Кызыл Республики Тыва.

Временем совершения административного правонарушения является день выявления нарушения гр. А. Закона о рекламе – 20 февраля 2017 года.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 2.9, 4.5, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо – Индивидуального предпринимателя А (в момент совершения административного правонарушения) виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Назначить должностному лицу – Индивидуальному предпринимателю А (в момент совершения административного правонарушения) административное наказание в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.2, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течении 10 дней 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.

Руководитель управления Ф.А. Хаджиев