

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 036/04/14.3-78/2020 об административном правонарушении

«02» апреля 2020 года

город Воронеж

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее – Воронежское УФАС России) Виталий Геннадьевич Попов, рассмотрев Протокол и материалы дела об административном правонарушении № 036/04/14.3-78/2020, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>),

в связи с непосредственным обнаружением специалистом-экспертом отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Воронежского УФАС России Н. М. Федирчуком, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения в сфере предпринимательской деятельности (ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях),

в отсутствие ИП <...> (уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

Решением от 20 февраля 2020 года № 036/05/5-907/2019 Комиссией Воронежского УФАС России, реклама: «Цветочный Ряд сеть цветочных супермаркетов ПЕРВАЯ ФЕДЕРАЛЬНАЯ ЦВЕТОЧНАЯ СЕТЬ НАШИ СУПЕРМАРКЕТЫ В Г. ВОРОНЕЖЕ /.../ САМЫЕ СВЕЖИЕ ЦВЕТЫ ШИРОКИЙ АССОРТИМЕНТ ЦВЕТОВ СО ВСЕГО МИРА САМЫЕ НИЗКИЕ ЦЕНЫ», распространенная в лифтах многоквартирного дома № 22/1 на ул. Владимира Невского в г. Воронеже признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п. 1, 4 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе» (далее – ненадлежащая реклама).

Решением от 20 февраля 2020 года № 036/05/5-907/2019 установлено следующее. Воронежским УФАС России в ходе мониторинга рекламы 28 августа 2019 года выявлен факт распространения следующей информации:

«Цветочный Ряд сеть цветочных супермаркетов ПЕРВАЯ ФЕДЕРАЛЬНАЯ ЦВЕТОЧНАЯ СЕТЬ НАШИ СУПЕРМАРКЕТЫ В Г. ВОРОНЕЖЕ /.../ САМЫЕ СВЕЖИЕ ЦВЕТЫ ШИРОКИЙ АССОРТИМЕНТ ЦВЕТОВ СО ВСЕГО МИРА САМЫЕ НИЗКИЕ ЦЕНЫ» в лифтах многоквартирного дома № 22/1 на ул. Владимира Невского г. Воронежа (далее – рассматриваемая реклама),

о чем специалистом-экспертом Воронежского УФАС России Н. М. Федирчуком 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.

Согласно пункту 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.

Рассматриваемая информация в соответствии с п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе» является рекламной, поскольку доступна для всеобщего обозрения (адресована неопределенному кругу лиц), направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования (сеть цветочных супермаркетов «Цветочный Ряд», реализуемые товары и цены на них), формирование и поддержание интереса неопределенного круга лиц и их продвижение на рынке (далее – рассматриваемая реклама).

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

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 информацией, полученной от рекламодателя рассматриваемой рекламы-ООО «ВизуалКонтакт» (г. Воронеж, ИНН 3662162383), рекламодателем рассматриваемой рекламы, на основании договора № 0804 от 12 августа 2019 года, является ИП <...>.

Определением от 28 ноября 2019 года № 036/05/5-907/2019 в отношении ИП <...> возбуждено дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно данным из ЕГРЮЛ, место нахождения ИП <...> – г. Москва.

В связи с этим, Воронежское УФАС России ходатайствовало перед ФАС России о наделинии его полномочиями по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ИП <...>.

ФАС России наделило Воронежское УФАС России полномочиями по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рассматриваемой рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ИП <...>.

Определением от 28 ноября 2019 года № 036/05/5-907/2019, дело назначено к рассмотрению на 10 часов 30 минут (мск) 18 декабря 2019 года по адресу: г. Воронеж, пр-т Революции, д. 21, зал заседаний.

18 декабря 2019 года на заседание Комиссии ИП <...> не явился (доказательства надлежащего уведомления хозяйствующего субъекта, на момент рассмотрения, в деле отсутствовали).

Документы, истребованные у ИП <...> на момент рассмотрения дела не предоставлены.

В соответствии с п. 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Правила), рассмотрение дела может быть отложено антимонопольным органом с указанием даты и времени его рассмотрения:

в связи с необходимостью получения антимонопольным органом либо лицом, участвующим в деле, дополнительных доказательств;

в случае неявки на рассмотрение дела в антимонопольный орган лица (лиц), участвующего (участвующих) в деле, если антимонопольный орган примет решение о невозможности рассмотрения дела в отсутствие данного лица (лиц).

Таким образом, в связи с неявкой <...> на рассмотрение дела, а также необходимостью получения антимонопольным органом дополнительных доказательств (сведений (информации), документов), в целях объективного, полного и всестороннего рассмотрения дела, Определением об отложении дела № 036/05/5-907/2019 от 18.12.2019 года рассмотрение дела отложено и назначено на 10 часов 00 минут 17 января 2020 года в помещении Воронежского УФАС России (г. Воронеж, пр-т Революции, д. 21, зал заседаний).

Определением о продлении срока рассмотрения дела № 036/05/5-907/2019 от 18.12.2019 года рассмотрение дела продлено до 28 февраля 2020 года.

17 января 2020 года на заседание Комиссии ИП <...> не явился (доказательства надлежащего уведомления хозяйствующего субъекта, на момент рассмотрения, в деле отсутствовали).

Документы, истребованные у ИП <...> на момент рассмотрения дела не предоставлены.

Определением об отложении дела № 036/05/5-907/2019 от 17.01.2020 года рассмотрение дела отложено и назначено на 09 часов 30 минут 18 февраля 2020 года в помещении Воронежского УФАС России (г. Воронеж, пр-т Революции, д. 21, зал заседаний).

В ответ на Определением об отложении дела № 036/05/5-907/2019 от 17.01.2020 года ИП <...> сообщил об отсутствии умысла нарушения законодательства РФ о рекламе (вх. № 01-10/109 от 11.02.2020 года).

18 февраля 2020 года на заседание Комиссии ИП <...> не явился (уведомлен надлежащим образом).

Ознакомившись с материалами дела, изучив объяснения, документы, предоставленные ИП <...>, Комиссия установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе», реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункту 1 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» № 135-ФЗ от 26.07.2006, товар – объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 Федерального 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.

В соответствии с частью 29 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 8 октября 2012 г. № 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 "самый", "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.

В рассматриваемой рекламе для характеристики объектов рекламирования использованы слова «ПЕРВАЯ», «САМЫЕ» 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».

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 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 ходе рассмотрения дела ИП <...> не смог предоставить доказательств, подтверждающих полноту и достоверность рекламной информации «Самые низкие цены».

Таким образом, рассматриваемая реклама нарушает, в том числе пункт 4 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Согласно п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Ненадлежащая реклама не допускается.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» за нарушение требований, установленных пунктом 1, 4 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» несет ответственность рекламодаделец.

Учитывая вышеизложенное, являясь рекламодателем рассматриваемой рекламы, своими действиями ИП <...> нарушает требования п. 1, 4 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

На основании ст. 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.

Таким образом, ИП <...>, осуществив действия, связанные с распространением ненадлежащей рекламы, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Место совершения правонарушения – город Воронеж;

Время совершения правонарушения – 16 августа-15 сентября 2019 года.

19 марта 2020 года в отношении ИП <...> составлен протокол № 036/04/14.3-78/2020 об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях. Дело об административном правонарушении № 036/04/14.3-78/2020, возбужденное в отношении ИП <...> по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях Российской Федерации назначено к рассмотрению на 02 апреля 2020 года в 11 часов 00 минут (мск.) в помещении Воронежского УФАС России по адресу: г. Воронеж, пр-т Революции, д. 21, зал заседаний.

При вынесении Постановления учитываются все обстоятельства дела.

ИП <...> мог должным образом проконтролировать содержание рассматриваемой рекламы и тем самым, принять зависящие от него меры по соблюдению

требований п. 1, 4 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе», но данным лицом не были приняты такие меры по их соблюдению.

Обстоятельств исключających, смягчающих или отягчающих административную ответственность, не установлено.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 - 4 настоящей статьи, ст. 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 в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии со статьей 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 единым реестром субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенным на сайте <https://rmsp.nalog.ru/>, ИП <...> входит в категорию «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.

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 изложенного, административное наказание ИП <...> в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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.

На основании изложенного, руководствуясь п. 1, 4 ч. 3 ст. 5, ч. 6, 7 ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», ст. 4.1.1, ст. 4.3, 14.3, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать индивидуального предпринимателя <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии со ст. 4.1.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях объявить ИП <...> предупреждение за нарушение требований ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. Направить копию настоящего постановления ИП <...> для исполнения.

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 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.