

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

ПО С Т А Н О В Л Е Н И Е

о назначении административного наказания

по делу **№072/04/14.3-389/2023**

об административном правонарушении

24.08.2023г. г. Тюмень

Заместитель руководителя – начальник отдела контроля за соблюдением законодательства Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области <...>, рассмотрев материалы дела №072/04/14.3-389/2023, возбужденного в отношении ООО «Аметист» (625002, г. Тюмень, ул. Свердлова, д.5, к.1, оф.1, ОГРН 1217200011148, ИНН 7203522774, КПП 720301001, дата регистрации: 01.07.2021г.), по признакам административного правонарушения, ответственность за которое установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), в присутствии представителя (защитника) ООО «Аметист» - <...> (доверенность б/н от 10.08.2023 г.), которой права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, закрепленные статьей 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ, Кодекс), статья 51 Конституции Российской Федерации разъяснены,

У С Т А Н О В И Л:

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе от 22.05.2023 г. по делу №072/05/5-109/2023 признана ненадлежащей реклама следующего содержания: «Юридическая помощь 24/7, бесплатная консультация. Помогли более 4763 клиентам. За 13 лет успешной работы отсудили 73 561 300 Р для наших клиентов» и ссылка на сайт бюро-юристов-тюмень.рф., размещавшуюся в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», в поисковике «Яндекс» в декабре 2022г., поскольку в ней нарушены требования части 3 статьи 5 Закона о рекламе (далее – Закон о рекламе).

Ответственность за распространение ненадлежащей рекламы предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Исследовав материалы административного дела, а также дела №072/05/5-109/2023 о нарушении законодательства о рекламе, установлено следующее.

В соответствии со ст. 3 Закона о рекламе, рекламой является информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых

средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирования или поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке. Под объектом рекламирования понимается 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.

Независимо от формы или используемого средства распространения, реклама должна быть распознаваема без специальных знаний или без применения технических средств непосредственно в момент ее представления именно как реклама.

Таким образом, признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, сформировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

Данная информация распространена в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" в поисковой системе «Яндекс» через сервис «Яндекс.Директ», имеет пометку "реклама", адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к конкретному объекту рекламирования – услугам по оказанию юридической помощи, на поддержание интереса к данным услугам и их продвижение на рынке, следовательно, является рекламой.

Как следует из части 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются. Реклама является средством продвижения товаров, работ и услуг, а также самого изготовителя или продавца рекламируемого товара на определенном рынке. Вместе с тем способ, форма и средства распространения соответствующей информации имеет существенное значение.

Ненадлежащей рекламой согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно пункту 20 части 3 статьи 5 Закона о рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце товара.

Согласно выписке ЕГРЮЛ дата регистрации ООО «Аметист» 01.07.2021 года, таким образом, реклама Общества, распространяемая в сервисе «Яндекс.Директ» в период с 13.12.2022 по 26.12.2022г. следующего содержания: «Юридическая помощь 24/7, бесплатная консультация. Помогли более 4763 клиентам. За 13 лет успешной работы отсудили 73 561 300 Р для наших клиентов» содержит нарушение требования части 3 статьи 5 Закона о рекламе, поскольку содержит не соответствующие действительности сведения об опыте работы в течении 13 лет лица, оказывающего услугу.

Доводы Общества, что макеты рекламных объявлений создавались Рекламопроизводителем, соответственно Общество не несет ответственности, не могут быть приняты во внимание, поскольку не освобождает общество как

рекламодателя от публично-правовой обязанности по контролю за распространением рекламы.

Реклама содержит недостоверные сведения об опыте работы данной компании в течении 13 лет, что опровергается выпиской из ЕГРЮЛ. Также Обществом не представлены доказательства достоверности информации о том, что компания помогла 4763 клиентам, а также отсудила 73 561 300 рублей для своих клиентов.

Вместе с тем, Общество достоверно знало о содержании распространяемой рекламы и желало её распространять, поскольку никаких действий по прекращению недостоверной рекламы не предпринимало.

Кроме того, как следует из пояснений ИП <...>, вся информация предоставлялась заказчиком, ссылка на рекламные материалы направлялась заказчику в ходе переписки и корректировалась им исходя из его потребностей, убирались и добавлялись те или иные предложения и формулировки. ООО «Аметист» как рекламодатель обязано было проконтролировать деятельность рекламопроизводителя и согласовать, подготовленный для него вариант рекламы.

Также ООО «Аметист» имело доступ к личному кабинету «Яндекс.Директ», через который самостоятельно оплачивало рекламу, видело ее содержание и могло корректировать.

Перекалывание ответственности на рекламопроизводителя является способом уклонения от ответственности ООО «Аметист».

Кроме того, из ответа Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых Коммуникаций следует, что согласно сведениям из информационной системы «Единый реестр интернет-рекламы» заказчиком рекламного материала с идентификатором №72057607248597182 следующего содержания: «Юридическая помощь 24/7, бесплатная консультация. Помогли более 4763 клиентам. За 13 лет успешной работы отсудили 73 561 300 Р для наших клиентов» является ООО «Аметист» (ИНН 7203522774).

ООО «Аметист» является рекламодателем, поскольку именно общество определило объект рекламирования и было заинтересовано в продвижении на рынке результатов своей юридической деятельности.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе имеются нарушения части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение части 3 статьи 5 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержания рекламы лицо.

Как установлено материалами дела рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Аметист» (625002, г.Тюмень, ул.Свердлова, д.5, к.1, оф.1, ОГРН 1217200011148, ИНН 7203522774, КПП 720301001, дата регистрации: 01.07.2021г.), как лицо, определившее объект рекламирования.

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.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, 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.

Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (ч.2 ст.2.1 КоАП РФ).

Объектом правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы, а также регламентированный порядок осуществления предпринимательской деятельности.

Объективную сторону состава административного правонарушения образует распространение рекламы с нарушением требований законодательства о рекламе, а именно: части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Правонарушение, предусмотренное ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, представляет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям пренебрежительным отношением лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к требованиям, предусмотренным Законом о рекламе, что посягает на установленный порядок в области распространения рекламы.

Часть 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусматривает наступление административной ответственности вне зависимости от наличия/отсутствия отрицательных последствий распространения ненадлежащей рекламы.

Субъектом административного правонарушения по делу № 072/04/14.3-389/2023 выступает – ООО «Аметист» (625002, г.Тюмень, ул.Свердлова, д.5, к.1, оф.1, ОГРН 1217200011148, ИНН 7203522774, КПП 720301001, дата регистрации: 01.07.2021г.).

Вина ООО «Аметист» состоит в том, что оно не выполнило установленных Законом о рекламе требований и не предприняло всех зависящих от него мер по их соблюдению.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законом требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, ООО «Аметист», распространяя вышеуказанную рекламу, с нарушением рекламного законодательства, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3

КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – город Тюмень.

Время совершения административного правонарушения, установленное материалами дела №072/05/5-109/2023 – декабрь 2022г.

Дело об административном правонарушении № 072/04/14.3-389/2023 в соответствии с ч. 3 ст. 4.1 КоАП РФ рассматривалось с учетом характера, совершенного ООО «Аметист» административного правонарушения, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

На рассмотрении дела представитель ООО «Аметист» вменяемое нарушение признал. Просит учесть, что правонарушение было совершено впервые, отсутствует причинение вреда кому-либо, а также, что Общество является микропредприятием.

Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного правонарушения, при рассмотрении дела не установлено.

Пунктом 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» предусмотрено, что малозначительность имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения.

Безразличное отношение лица к своим публично-правовым обязанностям, которые установлены действующим законодательством, свидетельствует о существенной угрозе охраняемым общественным отношениям. Следовательно, признать допущенное ООО «Аметист» правонарушение в качестве малозначительного недопустимо.

На рассмотрении дела представитель (защитник) ООО «Аметист» заявил ходатайство о замене административного штрафа на предупреждения либо назначении минимально возможного размера административного штрафа.

Указанное ходатайство рассмотрено должностным лицом и удовлетворено в части.

Так, согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ, 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.

Согласно ч. 1 ст. 33 Закона о рекламе, антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий:

- 1) федеральный государственный контроль (надзор) в сфере рекламы;
- 2) возбуждение и рассмотрение дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

То есть положение о возможности замены штрафа на предупреждение за впервые совершенное административное правонарушение может быть применено по статье 14.3 КоАП РФ в случае, если дело об административном правонарушении было возбуждено по итогам проведения контрольного (надзорного) мероприятия с взаимодействием с контролируемым лицом, проверки, в ходе которых было установлено соответствующее нарушение законодательства о рекламе.

В случае, если дело об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена статьей 14.3 КоАП РФ, возбуждено антимонопольным органом без проведения контрольных (надзорных) мероприятий, проверки, часть 1 статьи 4.1.1 КоАП не подлежит применению.

В рассматриваемом случае нарушение законодательства о рекламе установлено в решении по делу №072/05/5-109/2023, то есть выявлено не в рамках осуществления контрольно-надзорного мероприятия, а в рамках иной (самостоятельной) процедуры.

С учетом изложенного, административное наказание ООО «Аметист» в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, не подлежит замене на предупреждение.

Согласно части 2 статьи 4.1.2 КоАП РФ, в случае, если санкцией статьи (части статьи) раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях не предусмотрено назначение административного наказания в виде административного штрафа лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, административный штраф социально ориентированным некоммерческим организациям, включенным по состоянию на момент совершения административного правонарушения в реестр социально ориентированных некоммерческих организаций – получателей поддержки, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства юридическим лицам, отнесенным к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, включенным по состоянию на момент совершения административного правонарушения в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, назначается в размере от половины минимального размера (минимальной величины) до половины максимального размера (максимальной величины) административного штрафа, предусмотренного санкцией соответствующей статьи (части статьи) для юридического лица, либо в размере половины размера административного штрафа, предусмотренного санкцией соответствующей статьи (части статьи) для юридического лица, если такая санкция предусматривает назначение административного штрафа в фиксированном размере.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, ООО «Аметист» относится к категории микропредприятие и

внесено в реестр 10.08.2021г. (выписка от 24.08.2023).

Следовательно, административное наказание должно быть назначено с учетом требований части 2 статьи 4.1.2 КоАП РФ.

При решении вопроса о назначении административного наказания по делу учитывается следующее.

К смягчающим обстоятельствам относится тот факт, что правонарушение не повлекло каких-либо тяжких последствий, правонарушение совершено впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность при рассмотрении дела не установлено.

На основании изложенного, учитывая характер и степень виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, причины и условия совершения административного правонарушения, руководствуясь статьями 2.4, 4.1.2, 14.3, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Применить к ООО «Аметист» (625002, г.Тюмень, ул.Свердлова, д.5, к.1, оф.1, ОГРН 1217200011148, ИНН 7203522774, КПП 720301001, дата регистрации: 01.07.2021г.), меру ответственности в виде административного штрафа в размере 50 000 (пятьдесят тысяч) рублей за совершение правонарушения, ответственность за которое предусмотрен в ч. 1 ст. 14.3. КоАП РФ.

2. Сумму штрафа надлежит уплатить по следующим реквизитам:

Получатель платежа: Управление Федерального казначейства по Тюменской области (Тюменское УФАС России)

Наименование банка: Отделение Тюмень Банка России/УФК по Тюменской области г. Тюмень

ЕКС (номер банковского счета): 40102810945370000060

Номер казначейского счета: 03100643000000016700

БИК: 017102101

ИНН: 7202081799

КПП: 720301001

ОКТМО: 71701000

код бюджетной классификации – 161 116 01141 01 0003 140

УИН: 16100500000001750773

Назначение платежа: «Нарушение ч.1 ст.14.3 КоАП РФ».

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1

статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП 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.

Согласно статьи 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен в полном размере лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

Приложение: платежное поручение на уплату штрафа – на 1 л. в 1 экз.

Заместитель

руководителя управления <...>