

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

г. Омск
Дело №

22 мая 2020 года
448/2020

055/04/19.5-

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 14 мая 2020 года и другие материалы дела, возбужденного по части 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее также – КоАП РФ) в отношении индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>) <...>,

в отсутствие ИП <...> (ходатайство от 20.05.2020 вх. № 5301)

УСТАНОВИЛА:

Дело об административном правонарушении в отношении ИП <...> было возбуждено протоколом от 14 мая 2020 года № 055/04/19.5-448/2020.

В результате рассмотрения протокола об административном правонарушении и иных материалов дела должностным лицом, рассматривающим дело об административном правонарушении, установлено следующее.

Решением Комиссии Омского УФАС России от 03 марта 2020 года по делу № 055/05/5-125/2020 наружная реклама ИП <...>: «*SuperClub фитнес ГОТОВЬ САНИ ЛЕТОМ, А ТЕЛО... КРУГЛЫЙ ГОД ЗА 6999*», распространенная 14.01.2020 на фасаде здания № 5 по улице 70 лет Октября в городе Омске, была признана ненадлежащей, нарушающей требования пункта 4 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»).

Кроме того, Комиссией Омского УФАС России также было принято решение о выдаче ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе:

1. **«в десятидневный срок с момента получения настоящего предписания прекратить нарушение требований пункта 4 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а именно: сопровождать рекламу стоимости абонементов 6999 руб. указанием на иные существенные условия приобретения услуги, влияющие на данную стоимость».**

2. **«представить в Омское УФАС России доказательства исполнения настоящего предписания в пятидневный срок с момента исполнения настоящего предписания».**

Копии решения и предписания по делу № 055/05/5-125/2020 были направлены заказным письмом от 05.03.2020 № 06-1948 по адресу места жительства (пребывания) ИП <...> и согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (<http://www.russianpost.ru>), указанное письмо Омского УФАС России (почтовый идентификатор 64497342840636) получено **07 марта 2020 года**.

Таким образом, ИП <...> необходимо было в срок **по 17 марта 2020 года включительно** прекратить нарушение требований пункта 4 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» и **по 23 марта 2020 года включительно** уведомить Омское УФАС России об исполнении предписания.

17 марта 2020 года в адрес Управления поступило письмо ИП <...> (вх. № 2547э) об исполнении предписания Омское УФАС России от 03 марта 2020 года по делу № 055/05/5-125/2020 с приложением доказательств (фотоматериалы на 4 листах), из которых следует, что реклама «*SuperClub фитнес ГОТОВЬ САНИ ЛЕТОМ, А ТЕЛО... КРУГЛЫЙ ГОД ЗА 6999*» дополнена знаком «*» и информацией «*не является публичной офертой, имеются ограничения по акции*». При этом предписанное Комиссией Омского УФАС России требование об указании в рекламе существенных условий приобретения услуги за 6999 руб., влияющих на данную стоимость, не соблюдено, что свидетельствует о неисполнении ИП <...> предписания Омского УФАС России от 03 марта 2020 года по делу № 055/05/5-125/2020.

20.05.2020 ИП <...> представлены пояснения (вх. № 5301), согласно которым: «*...ИП <...> дополнила, как уже указывалось ранее, имеющуюся рекламу абонементов, стоимостью 6 999 рублей, о том, что указанное предложение не является публичной офертой и в предложенной акции имеются ограничения...*

...Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 28 постановления от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» разъяснил, что рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе к рекламе, в частности, о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг.

По общему принципу реклама не является публичной офертой.

Статья 437 ГК в первом пункте содержит информацию о том, что такое реклама: это приглашение делать предложения.

Как гласит пункт 1 статьи 494 ГК, наличие существенных условий превращают рекламу в публичную оферту. Поэтому, чтобы избавить ее от этого статуса, ИП Шумиловой М.А. размещена указанная фраза.

Таким образом, указав, что цена абонента не является публичной офертой, и сославшись на имеющиеся ограничения по акции, рекламодатель исполнил предписание компетентного органа, прекратив распространение рекламы, не содержащей полной информации о предоставляемой услуге...».

Согласно пункту 1 статьи 435 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение. Оферта должна содержать существенные условия договора.

В силу пункта 2 статьи 437 ГК РФ, содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется,

признается офертой (публичная оферта).

Таким образом, целью оферты является заключение договора с покупателем (потребителем).

В отличие от оферты (в том числе публичной оферты) реклама и иные предложения, адресованные неопределенному кругу лиц, рассматриваются лишь как приглашение делать оферты, если иное прямо не указано в предложении (пункт 1 статьи 437 ГК РФ). Это означает, что реклама сама по себе не является предложением заключить договор, а лишь путем создания интереса у потребителей рекламы побуждает последних делать оферты. Основной задачей рекламы в соответствии с Федеральным законом «О рекламе» является привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В тех случаях, когда реклама одновременно служит предложением заключить договор, то есть не только привлекает внимание потребителей, но и служит публичной офертой, такая реклама должна соответствовать по своему содержанию не только требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе, но и требованиям гражданского законодательства, предъявляемым к предложению заключить договор (оферте). Следовательно, отсутствие у рекламы статуса публичной оферты, не освобождают рекламоделателя от соблюдения требований, предусмотренных Федеральным законом «О рекламе».

Таким образом, указание в рекламе, распространенной на фасаде здания № 5 по улице 70 лет Октября в городе Омске, информации *«не является публичной офертой, имеются ограничения по акции»* не свидетельствует об исполнении ИП <...> предписания Комиссии Омского УФАС России о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 03 марта 2020 года по делу № 055/05/5-125/2020, согласно которому предпринимателю предписывалось сопровождать рекламу стоимости абонементов 6999 руб. **указанием на иные существенные условия приобретения услуги, влияющие на данную стоимость.**

В силу примечания к статье 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица.

Таким образом, ИП <...>, имея возможность для исполнения предписания Омского УФАС России по делу № 055/05/5-125/2020, и не приняв необходимых мер по его исполнению, не исполнив в установленный срок предписание Омского УФАС России, совершила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 2.4 статьи 19.5 КоАП РФ.

Согласно части 2.4 статьи 19.5 КоАП РФ невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа об отмене либо изменении противоречащего законодательству Российской Федерации о рекламе акта федерального органа исполнительной власти, акта органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации или акта органа местного самоуправления **влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.**

Местом совершения административного правонарушения в форме бездействия является место регистрации ИП <...>: <...>.

Временем совершения административного правонарушения является дата неисполнения предписания в установленный срок, а именно: 00 часов 01 минута 24 марта 2020 года.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение ИП <...> установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие ее действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/19.5-448/2020, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность ИП <...> (статьи 4.2, 4.3 КоАП РФ), не выявлено.

Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного административного правонарушения, должностным лицом Омского УФАС России, уполномоченным на рассмотрение дела об административном правонарушении, не усматривается.

В соответствии с общими правилами назначения административного наказания, основанными на принципах справедливости, соразмерности и индивидуализации ответственности, административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании части 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 настоящего Кодекса.

Оценив характер и обстоятельства совершенного И П <...> административного правонарушения, должностное лицо пришло к выводу о необходимости назначения наказания в виде административного штрафа, поскольку назначенное административное наказание будет соответствовать принципам законности, справедливости, неотвратимости и целесообразности юридической ответственности.

На основании изложенного, руководствуясь **статьями 19.5, 23.48, частью 1 статьи 29.9** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

П О С Т А Н О В И Л А:

Признать индивидуального предпринимателя <...> (ИНН <...>, ОГРНИП <...>) виновной

в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить ей наказание в виде **административного штрафа** в размере **12000** (Двенадцать тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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**, за исключением случаев, предусмотренных частями 1.1, 1.3 и 1.4 настоящей статьи, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ВНИМАНИЕ! Учитывая изменения экономической ситуации, связанной с угрозой распространения новой коронавирусной инфекции (COVID-19), в соответствии с частью 2 статьи 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, Вам предоставляется рассрочка на уплату административного штрафа равными долями на три месяца с момента вступления постановления в законную силу.

Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности, в бюджет по следующим реквизитам:

Банк получателя: Отделение по Омской области Сибирского главного управления Центрального банка Российской Федерации

ИНН 5503023028 КПП 550401001

Получатель: УФК по Омской области (Управление федеральной антимонопольной службы по Омской области)

БИК 045209001 Счет № 40101810100000010000

Код бюджетной классификации **16111601191010005140** «Штрафы за невыполнение в срок законного предписания (постановления, представления, решения)».

Код ОКТМО 52701000

Назначение платежа: Административный штраф в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях по делу № 055/04/19.5-448/2020.

ВНИМАНИЕ! В случае оплаты административного штрафа платежный документ в ОБЯЗАТЕЛЬНОМ ПОРЯДКЕ должен содержать сведения о номерах идентификатора начисления и идентификатора плательщика, указанных в верхней части прилагаемых к настоящему постановлению бланков извещения и квитанции.

Согласно части 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1, 1.1 или 1.4 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, изготавливают второй экземпляр указанного постановления и направляют его в течение десяти суток, а в случаях, предусмотренных частями 1.1 и 1.4 настоящей статьи, в течение одних суток

судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном Федеральным законодательством.

Должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, не составляется в случае, указанном в примечании 1 к статье 20.25 настоящего Кодекса.

В соответствии с частями 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.

Заместитель руководителя управления <...>