

ИП Шевцовой Л.М.

<...>

660093, г. Красноярск,  
ул. Навигационная, 5-73

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № Р769-14.3-14 об административном правонарушении

Подпись: «22» октября 2014 года

г. Красноярск

Резолютивная часть постановления оглашена 21.10.2014.

В полном объеме постановление изготовлено 22.10.2014.

Заместитель руководителя Красноярского УФАС России Харченко Олег Петрович, рассмотрев материалы дела № Р769-14.3-14 об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ), возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя Шевцовой Людмилы Митрофановны,

в присутствии представителя индивидуального предпринимателя Шевцовой Людмилы Митрофановны по доверенности от 07.10.2014 года <...>.

## УСТАНОВИЛ:

Событие административного правонарушения: нарушение законодательства о рекламе (статья 9 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе») (далее – Федеральный закон «О рекламе»).

Время и место совершения административного правонарушения: 12 мая 2014 года, г. Красноярск

В рамках имеющихся полномочий, Красноярским УФАС России было рассмотрено дело № 151 в отношении ИП Шевцовой Л.М. по признакам нарушения статьи 9 Федерального закона «О рекламе». В результате рассмотрения дела Комиссией Красноярского УФАС России было принято решение о передаче материалов дела № 151 должностному лицу Красноярского УФАС России, уполномоченному составлять протоколы об административных правонарушениях, которым было возбуждено дело об административном правонарушении.

Исходя из представленных материалов, должностным лицом Красноярского УФАС России, заместителем руководителя Красноярского УФАС России Харченко О.П. установлено следующее.

В адрес Красноярского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. №8740 от 12.05.2014) по факту распространения рекламной листовки в гриль баре «Огонь и лед» следующего содержания: «Гриль бар Огонь и Лед... с 18 апреля...Сделайте заказ одного из наших блюд, сфотографируйте его на ваше мобильное устройство и выложите снимок в Instagram с хештегом #fireandicesafe...Автор лучшего снимка получит сертификат от гриль-бара «Огонь и лед» на 1000 рублей! Мы подведем итоги 18 мая в нашей группе на сайте «Вконтакте»...Подробности конкурса в нашей группе на сайте «ВКонтакте» И то телефону 266-00-06...Insta КОНКУРС...» (далее – Реклама).

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «О рекламе» 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.

Согласно статьи 9 Федерального закона «О рекламе» в рекламе, сообщающей о проведении стимулирующей лотереи, конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара, должны быть указаны источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

Рассматриваемая Реклама не содержит информацию, указанную в статье 9 Федерального Закона «О рекламе», а именно, не указан источник информации об организаторе такого мероприятия, правила его проведения, количество призов или

выигрышей по результатам такого мероприятия, место и порядок их получения.

Таким образом, рассматриваемая реклама содержит признаки нарушения статьи 9 Федерального закона «О рекламе».

Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 9 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель.

В силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе», рекламодателем вышеуказанной Рекламы является ООО «Арабика» (660017, г. Красноярск, ул. Кирова,19; ОГРН 1072466004071).

Определение о возбуждении дела (исх. № 8727 от 19.05.2014) было направлено в адрес ООО «Арабика» заказным письмом с уведомлением. В назначенное время ООО «Арабика» на рассмотрение дела № 151 не явился, запрошенные определением о возбуждении дела документы и сведения на момент рассмотрения дела не представлены.

Определение об отложении дела № 151 (исх. № 10811 от 17.06.2014) было направлено в адрес ООО «Арабика» заказным письмом с уведомлением. В назначенное время на рассмотрение дела № 151 явился представитель ООО «Арабика» по доверенности от 29.07.2014 <...> запрошенные определением об отложении дела № 151 документы и сведения ООО «Арабика» представлены.

Из письменных пояснений представителя ООО «Арабика» по доверенности от 29.07.2014 А.О. Кытманова следует, что, ООО «Арабика» не имеет отношения к распространению рассматриваемой Рекламы. В гриль-баре «Огонь и Лед» ООО «Арабика» осуществляет деятельность бара (продажа продукции бара, в том числе алкогольной продукции). Индивидуальный предприниматель Шевцова Людмила Митрофановна гриль-баре «Огонь и Лед» осуществляет деятельность и кухни (продажа блюд), что подтверждается чеками, которые прилагаются. Исходя из текстовой формулировки Рекламы «Сделайте заказ одного из наших блюд, сфотографируйте его», в листовке речь идет именно о продукции кухни. Указанную рекламную продукцию ООО «Арабика» не заказывала и не распространяла. По мнению, ООО «Арабика», Реклама заказывалась и размещалась ИП Шевцовой Л.М.

Исследовав материалы дела № 151, Комиссией Красноярского УФАС России было принято решение о необходимости замены ненадлежащего лица – ООО «Арабика» (660017, г. Красноярск, ул. Кирова,19; ОГРН 1072466004071), надлежащим лицом – ИП Шевцовой Л.М. (660093, г.Красноярск, ул. Навигационная, 5-73; ОГРНИП 309246829400202), а также о необходимости получения дополнительных доказательств.

Определение об отложении дела № 151 (исх. № 114224 от 31.07.2014) было направлено в адрес ИП Шевцовой Л.М заказным письмом с уведомлением. В назначенное время на рассмотрение дела № 151 явился представитель ИП Шевцовой Л.М по доверенности от 18.07.2014 <...>, запрошенные определением об отложении дела № 151 документы и сведения представлены.

Из письменных пояснений ИП Шевцовой Л.М следует, что, ИП Шевцова Л.М. осуществляет предпринимательскую деятельность в сфере общественного питания - деятельность кухни (продажа блюд), в заведении общественного питания «Гриль

Бар «Огонь и Лед»» (660017, г.Красноярск, ул.Кирова 19).

Макет рекламной листовки «Insta Конкурс» заказывался и утверждался ИП Шевцовой Л.М. у индивидуального предпринимателя Тихоновой Ирины Михайловны (ОГРНИП 310246833400336, ИНН 246600399741) и распространялся непосредственно в помещении «Гриль Бара «Огонь и Лёд» в объявленные сроки проведения акции.

ИП Шевцова Л.М. также сообщает, что данная листовка направлена на донесение до посетителей Гриль Бара «Огонь и Лёд» а именно для покупателей блюд кухни, представленных в меню Гриль Бара «Огонь и Лёд» информации о проведении стимулирующего мероприятия - «Insta Конкурс», который проводится в соответствии и на условиях, определенных Положением о проведении стимулирующего мероприятия от 14.04.2014 года.

ИП Шевцова Л.М. считает, что Реклама не нарушает законодательства Российской Федерации «О Рекламе» по следующим основаниям.

В соответствии со статьей 9 Федерального закона «О рекламе» в рекламе, сообщающей о проведении конкурса, игры или того подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара (далее - стимулирующее мероприятие), должны быть указаны: 1) сроки проведения такого мероприятия; 2) источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения».

Рекламная листовка содержит установленные законом сведения:

Сроки проведения мероприятия - с 18 апреля по 18 мая 2014 года.

Источник информации о конкурсе - по телефону 266-00-06.

Достаточность указания в рекламном материале номера телефона в качестве источника информации о проведении рекламной акции свидетельствует судебная практика Арбитражного суда Красноярского края - Решение Арбитражного суда Красноярского края от 15.08.2012 года по делу №А33-9532/2012, Постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 21.11.2012 года.

В связи с вышеизложенным, ИП Шевцова Л.М. полагает, что в рекламной листовке стимулирующего мероприятия не обязательно указывать информацию об организаторе стимулирующего мероприятия, а достаточно указать источник этой информации.

В соответствии с письмом ФАС России (№ АК/16754 от 31.05.2010г.) реклама должна содержать полный перечень сведений, с которыми потребитель может познакомиться при помощи соответствующего источника информации, то есть должно быть указано, где можно получить «информацию об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения».

Согласно свидетельству Федеральной налоговой службы о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя Фартушняк Людмила Митрофановна зарегистрирована 21.10.2009 за основным

государственным регистрационным номером 309246829400202.

Согласно свидетельству № 517018о перемене имени Фартушняк Людмила Митрофановна 12.02.2014 переменяла фамилию, имя, отчество на Шевцову Людмилу Митрофанову.

Макет рекламы разработан и изготовлен ИП Тихоновой И.М. на основании договора на изготовление полиграфической продукции от 14.04.2014, заключенного между ИП Тихоновой И.М. и ИП Шевцовой Л.М.

Согласно положениям о проведении стимулирующего мероприятия «Insta Конкурс» в «Гриль бар «Огонь и Лед», утвержденного ИП Шевцовой Л.М. 14.04.2014 организатором данного мероприятия является ИП Шевцова Л.М., площадкой проведения конкурса является «Гриль бар «Огонь и Лед» (660017, г.Красноярск, ул.Кирова 19), общий срок проведения конкурса – с 18 апреля 2014 года до 21 мая 2014 года, призовой фонд данного мероприятия включает в себя один приз – сертификат от «Гриль бара «Огонь и Лед» на сумму 1000 (одна тысяча) рублей.

В силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

На основании вышеизложенного заместителем руководителя Красноярского УФАС России Харченко О.П. установлено, что ИП Шевцова Л.М., в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе», является рекламодателем рассматриваемой Рекламы.

Письмом Красноярского УФАС России от 17.09.2014 исх. № 17416 ИП Шевцовой Л.М. было предложено явиться 07 октября 2014 года в 14 часов 30 минут в Красноярское УФАС России для составления протокола об административном правонарушении.

Копия протокола № Р769-14.3-14 об административном правонарушении от 07.10.2014 и определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № Р769-14.3-14 были получены 07.10.2014 представителем ИП Шевцовой Л.М. по доверенности от 07.10.2014 года Юденко В.А.

Дополнительные пояснения и сведения, опровергающие факт нарушения до рассмотрения дела № Р769-14.3-14 об административном правонарушении представлены представителем ИП Шевцовой Л.М. по доверенности от 07.10.2014 года <...>., из которых следует что, Реклама была направлена на донесение до посетителей Гриль Бара «Огонь и Лёд», а именно для покупателей блюд кухни, представленных в меню Гриль Бара «Огонь и Лёд» информации о проведении стимулирующего мероприятия «Insta Конкурс», которое проводится в соответствии с Положением о проведении стимулирующего мероприятия от 14.04.2014 года.

При изготовлении макета Рекламы также учитывалось Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации №58 от 8 октября 2012 г. «В силу статьи 9 Закона о рекламе в рекламе, сообщающей о проведении стимулирующего мероприятия, должны быть указаны сроки проведения данного мероприятия, а также источник информации об организаторе мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей, сроках, месте и

порядке их получения.

Судам надлежит учитывать, что названные нормы обязывают рекламодателя сообщать не саму информацию об организаторе стимулирующего мероприятия и так далее, а источник этой информации (например, адрес интернет-сайта, номер телефона, по которому можно получить информацию).

Кроме того, по мнению представителя ИП Шевцовой Л.М. по доверенности от 07.10.2014 года <...>, нормы упомянутой статьи Закона о рекламе применяются к стимулирующим мероприятиям, условием участия в которых является приобретение определенного товара и которые проводятся на конкурсной основе с розыгрышем призов или получением выигрышей».

Достаточность указания в рекламном материале номера телефона в качестве источника информации о проведении рекламной акции свидетельствует и судебная практика Арбитражного суда Красноярского края.

В текстовой формулировке рассматриваемой Рекламы указаны адрес группы в социальной сети «ВКонтакте» а также телефон для получения информации о проводимом стимулирующем мероприятии.

Также представитель ИП Шевцовой Л.М. по доверенности от 07.10.2014 года <...> заявил ходатайство об освобождении от административной ответственности в связи с малозначительностью правонарушения, в котором изложил следующие доводы.

По мнению представителя ИП Шевцовой Л.М. по доверенности от 07.10.2014 года Кытманов А.О., при рассмотрении данного дела имеет место возможность применить положения статьи 2.9 КоАП РФ «Возможность освобождения от административной ответственности при малозначительности административного правонарушения» о малозначительности совершенного административного правонарушения и возможности освобождения лица, совершившего административное правонарушение, от административной ответственности.

Согласно пункту 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02 июня 2004 года № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» определено, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

В соответствии с пунктом 18.1. Постановления от 02 июня 2004 года № 10 определено, что при квалификации административного правонарушения в качестве малозначительного судам надлежит учитывать, что статья 2.9. КоАП РФ не содержит оговорок о ее неприменении к каким-либо составам правонарушений, предусмотренных КоАП РФ.

Согласно п. 17 Постановления от 02 июня 2004 года № 10 Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» определено, что если же малозначительность правонарушения будет установлена в ходе рассмотрения дела об оспаривании постановления

административного органа о привлечении к административной ответственности, суд, руководствуясь частью 2 статьи 211 АПК РФ и статьей 2.9 КоАП РФ, принимает решение о признании незаконным этого постановления и его отмене.

На основании вышеизложенного представитель ИП Шевцовой Л.М. по доверенности от 07.10.2014 года <...>. просит при рассмотрении дела №Р769-14.3-14 применить статью 2.9. КоАП РФ в связи с малозначительностью правонарушения, поскольку в Рекламе содержится источник информации, а именно телефон и адрес на группу на Интернет сайте «Вконтакте».

Состав рассматриваемого административного правонарушения является формальным. Административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, признается оконченным с момента совершения действия (бездействия), связанного с нарушением требований законодательства Российской Федерации о рекламе, и не поставлено в зависимость от наступления каких-либо неблагоприятных материально-правовых последствий.

Исходя из вышеизложенного, применение статьи 2.9 КоАП РФ, которая предусматривает освобождение лица, совершившего административное правонарушение, от административной ответственности и получение указанным лицом от судьи, органа, должностного лица, уполномоченных решать дело об административном правонарушении устного замечания, при установлении малозначительности совершенного административного правонарушения, и прекращение дела об административном правонарушении № Р769-14.3-14, возбужденного в отношении ИП Шевцовой Л.М. по факту нарушения части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, невозможно.

Согласно пункту 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения 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. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Согласно абзацу 2 пункта 18.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», при квалификации административного правонарушения в качестве малозначительного, судам надлежит учитывать, что статья 2.9 КоАП РФ не содержит оговорок о ее неприменении к каким-либо составам правонарушений, предусмотренным [КоАП РФ](#). Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений [пункта 18](#) настоящего Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния. При этом применение судом положений о малозначительности должно быть мотивировано.

В ходе рассмотрения дела № Р769-14.3-14 об административном правонарушении заместителем руководителя Красноярского УФАС России Харченко О.П. не установлено исключительных обстоятельств для применения статьи 2.9 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе (ненадлежащая реклама) влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Согласно статье 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое названным кодексом установлена административная ответственность. Совершение ИП Шевцовой Л.М., рассматриваемых действий, подтверждает наличие вины в совершении административного правонарушения. Таким образом, заместителем руководителя Красноярского УФАС России Харченко О.П. было установлено наличие вины в действиях ИП Шевцовой Л.М.

В соответствии со статьей 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания учитываются характер совершенного административного положения, имущественного и финансовое положение лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность. В ходе рассмотрения дела № Р769-14.3-14 заместителем руководителя Красноярского УФАС России Харченко О.П. не было установлено обстоятельств, отягчающих административную ответственность.

На основании изложенного, при отсутствии обстоятельств, исключающих возможность рассмотрения дела об административном правонарушении (ст. 29.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях), а также обстоятельств, при которых производство по делу подлежит прекращению (ст. 28.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях), установив факт нарушения законодательства о рекламе, руководствуясь статьями 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

#### ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ИП Шевцову Л.М. виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Привлечь ИП Шевцову Л.М. к административной ответственности и назначить административное наказание в виде штрафа в размере 4 000 (четыре тысяч) рублей.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему

должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно пункту 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

В трехдневный срок с момента уплаты штрафа в адрес Красноярского УФАС России надлежит представить надлежащим образом заверенные копии подтверждающих документов.

Сумма наложенного штрафа должна быть уплачена по следующим реквизитам:

Получатель УФК по Красноярскому краю (Красноярское УФАС России)

Р/с 40101810600000010001

Банк получателя: ГРКЦ ГУ Банка России по Красноярскому краю г. Красноярск

БИК 040407001

ИНН 2466009115

КПП 246601001

ОКАТО 04401000000

КБК 161 116 26000 01 6000 140

Назначение платежа за нарушение законодательства о рекламе, ст. 14.3 КоАП РФ

Примечание:

Наименование взыскателя: Управление Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю, 660017, г. Красноярск, пр. Мира, 81 «Д».

Постановление по делу об административном правонарушении вступает в силу в соответствии со статьей 31.1 КоАП РФ.

Согласно статье 31.9 КоАП РФ и статьи 21 Федерального закона «Об исполнительном производстве» срок предъявления постановления к исполнению 1 год.

Подпись: Заместитель руководителя управления

О.П. Харченко



Романова Олеся Александровна

8(391) 211-18-30