

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 234.03-14.3/108р об административном правонарушении

«25» октября 2016 года

город Воронеж

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее по тексту - Воронежское УФАС России) Виталий Геннадьевич Попов, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 234.03-14.3/108р, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ТЕПЛОКРОВЛЯ» (394038, Воронежская обл., г. Воронеж, ул. Дорожная, д. 17, офис 34, ИНН/КПП 3664204487/366401001) (далее по тексту – ООО «ТЕПЛОКРОВЛЯ»), в связи с непосредственным обнаружением начальником отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Воронежского УФАС России О. Г. Козининой, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения в сфере предпринимательской деятельности (ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях), в присутствии представителя ООО «ТЕПЛОКРОВЛЯ» по доверенности <...> (далее по тексту – <...>),

в отсутствие законного представителя Общества (уведомлено надлежащим образом), **установил:**

Решением от 15 сентября 2016 года № 422-69р Комиссии Воронежского УФАС России, реклама: «ТЕПЛОКРОВЛЯ. Самые красивые кровли! 260-67-60 ул. Дорожная 17» и «ТЕПЛОКРОВЛЯ. Самый теплый утеплитель! 260-67-60 ул. Дорожная 17» размещенная на рекламном щите, расположенном в непосредственной близости к дому 22б по улице Дорожная города Воронежа (далее по тексту – ненадлежащая реклама), поскольку в ней нарушены требования пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Решением от 15 сентября 2016 года № 422-69р установлено следующее.

Воронежским УФАС России в ходе мониторинга рекламы 30 июля 2016 года выявлен факт распространения следующей информации:

«ТЕПЛОКРОВЛЯ. Самые красивые кровли! 260-67-60 ул. Дорожная 17» и «ТЕПЛОКРОВЛЯ. Самый теплый утеплитель! 260-67-60 ул. Дорожная 17» (далее по тексту – рассматриваемая информация). Рассматриваемая информация размещена на рекламном щите, расположенном в непосредственной близости к дому 22б по улице Дорожная города Воронежа, о чем специалистом-экспертом Воронежского УФАС России Н. В. Бадерко 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.

Рассматриваемая информация размещена с помощью рекламного щита расположенного на улице, доступна для всеобщего обозрения, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формированию и поддержанию интереса неопределенного круга лиц (далее - рассматриваемая реклама).

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. Объектом рекламирования в рассматриваемой рекламе являются товары, реализуемые компаниями ООО «ТОРГОВЫЙ ДОМ «ТЕПЛОКРОВЛЯ» и ООО «ТЕПЛОКРОВЛЯ» – кровля и утеплитель.

08 августа 2016 года в отношении ООО «ТОРГОВЫЙ ДОМ «ТЕПЛОКРОВЛЯ» и ООО «ТЕПЛОКРОВЛЯ» вынесено определение о возбуждении дела № 422-69р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Рассмотрение дела назначено на 10 часов 00 минут (мск) 08 сентября 2016 года.

23 августа 2016 года от ООО «ТОРГОВЫЙ ДОМ «ТЕПЛОКРОВЛЯ» поступило письменное Заявление (Вх. № 01-11/1667 от 23 августа 2016г.) на определение о возбуждении дела № 422-69р от 08.08.2016 года (далее по тексту – Заявление). Согласно Заявлению «Общество с ограниченной ответственностью «Торговый Дом Теплокровля» заявляет: 1. Организация не осуществляет деятельность с 01 августа 2011 года. /.../ 2. Денежные средства на расчетном счете ООО «Торговый Дом «Теплокровля» 40702810913000050252 в Центрально-Черноземном банке ПАО Сбербанк в г. Воронеже отсутствуют. 3. В связи с отсутствием деятельности и средств, организация не заказывала, не изготавливала, не распространяла и не размещала рекламу ни в какой форме в период с 01.08.2011г. по настоящее время».

23 августа 2016 года от ООО «ТЕПЛОКРОВЛЯ» поступило письменное Объяснение (Вх. № 01-11/1668 от 23 августа 2016г.) на определение о возбуждении дела № 422-69р от 08.08.2016 года (далее по тексту – Объяснение). Согласно Объяснению «коммерческий директор ООО «Теплокровля» не смог правильно оценить соответствие текстов в рекламе требованиям пункта 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» /.../ таким образом, он ненадлежащим образом исполнил свои служебные обязанности и виновен в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ».

В ходе рассмотрения дела представитель по доверенности <...> устно подтвердила позицию ООО «ТЕПЛОКРОВЛЯ», изложенную в Объяснении.

Ознакомившись с материалами дела, Комиссия установила следующее.

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 2012г. №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 (пункт 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе»).

В рассматриваемой рекламе для характеристики объектов рекламирования использованы слова «Самые» и «Самый» без указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и которое имеет объективное подтверждение, таким образом, рассматриваемая реклама содержит признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является именно ООО «ТЕПЛОКРОВЛЯ», так как данное Общество осуществляет деятельность под указанным в рекламе наименованием и по указанному в рекламе адресу.

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

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 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 в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

25 октября 2016 года в отношении ООО «ТЕПЛОКРОВЛЯ» составлен протокол № 234.03-14.3/108р об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

25 октября 2016 года от ООО «ТЕПЛОКРОВЛЯ» поступило ходатайство о рассмотрении дела № 234.03-14.3/108р об административном правонарушении 25 октября 2016 года в 11 ч. 00 мин. (мск).

25 октября 2016 года Воронежским УФАС России ходатайство удовлетворено.

При вынесении Постановления учитываются все обстоятельства дела.

ООО «ТЕПЛОКРОВЛЯ», являясь рекламодателем ненадлежащей рекламы, 30 июля совершило административное правонарушение в г. Воронеж, ответственность за которое предусмотрена ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Федеральным закон от 03.07.2016 N 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнена статьей 4.1.1, устанавливающей, 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 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии со статьей 2 указанного закона данные изменения вступают в силу со дня официального опубликования (опубликовано на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> - 04.07.2016).

В силу статьи 1068 Гражданского Кодекса Российской Федерации работниками признаются граждане, выполняющие работу на основании трудового договора (контракта), а также граждане, выполняющие работу по гражданско-правовому договору, если при этом они действовали или должны были действовать по заданию соответствующего юридического лица или гражданина и под его контролем за безопасным ведением работ.

Пунктом 10 Федерального закона от 29.12.2015 N 408-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» установлено, что до 1 августа 2016 года для отнесения юридических лиц и индивидуальных предпринимателей к субъектам малого и среднего предпринимательства и для отнесения их к категориям субъектов малого и среднего предпринимательства применяются условия, установленные статьей 4 Федерального закона от 24 июля 2007 года N 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (в редакции, действовавшей до дня вступления в силу настоящего Федерального закона).

Согласно статье 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (далее - индивидуальные предприниматели), крестьянские (фермерские) хозяйства, соответствующие следующим условиям:

- средняя численность работников за предшествующий календарный год не должна превышать следующие предельные значения средней численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

а) от ста одного до двухсот пятидесяти человек включительно для средних предприятий;

б) до ста человек включительно для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до пятнадцати человек;

- выручка от реализации товаров (работ, услуг) без учета налога на добавленную стоимость или балансовая стоимость активов (остаточная стоимость основных средств и нематериальных активов) за предшествующий календарный год не должна превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

Постановлением Правительства РФ от 13.07.2015 N 702 «О предельных значениях выручки от реализации товаров (работ, услуг) для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства» установлены предельные значения выручки от реализации товаров (работ, услуг) за предшествующий календарный год без учета налога на добавленную стоимость для следующих категорий субъектов малого и среднего предпринимательства:

микропредприятия - 120 млн. рублей;
малые предприятия - 800 млн. рублей;
средние предприятия - 2 млрд. рублей.

По сведениям, предоставленным ООО «ТЕПЛОКРОВЛЯ» списочная численность работников за предшествующий календарный год составляет менее 100 человек, а выручка от реализации товаров (работ, услуг) за предшествующий календарный год не превышает 120 млн. рублей.

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.

ООО «ТЕПЛОКРОВЛЯ» впервые совершило 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 ООО «ТЕПЛОКРОВЛЯ» 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 ч. 1, 7 ст. 28, ч. 7 ст. 5, ч. 6 ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», ст. 4.3, 14.3, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «ТЕПЛОКРОВЛЯ» (ИНН/КПП 3664204487/366401001) виновным(ой) в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии со статьей 4.1.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях объявить ООО «ТЕПЛОКРОВЛЯ» предупреждение за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. Направить копию настоящего постановления ООО «ТЕПЛОКРОВЛЯ».

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.

