

ИП <...>

<...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания в виде предупреждения
по делу об административном правонарушении № 076/04/14.3-37/2019

«29» мая 2019 года г. Ярославль

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (далее – Ярославское УФАС России) Гудкевич Е.В., рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 076/04/14.3-37/2019, возбужденного в отношении Индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>), адрес регистрации: <...>, адрес фактического осуществления деятельности: <...>, дата регистрации в качестве индивидуального предпринимателя <...>, <...>, ИНН <...>, в отсутствие ИП <...>, надлежащим образом уведомленной о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛ:

в связи с поступившим обращением Ярославским УФАС России 07.11.2018 выявлен факт распространения рекламы жилого комплекса «Норские резиденции» в сети

«Интернет» при помощи сервиса «Google Реклама» следующего содержания: «Лучший застройщик | Ярославль. Норские | norskoe.ru Хорошие квартиры! Индивидуальное отопление. Теплые. Низкая коммуналка. Выбирай. Закрытая территория. (Кирпичные) (Закрытая территория) 27 разных планировок. (7 маршрутов транспорта) 1080 квартир сдано. улица Республиканская, 3 к. 6, Ярославль, Ярославская область Двушка от 46 м² удобная планировка Фото (0+) Красивые квартиры удобная планировка».

Согласно статье 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе») реклама - это информация, распространяемая 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 содержит сведения о жилом комплексе «Норские резиденции», адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к рекламируемому жилому комплексу, формирование и поддержание интереса к нему, продвижение его на рынке. Кроме того, указанная информация размещена с пометкой «Реклама». Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой.

В соответствии с пунктом 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

Согласно пункту 1 статьи 14.3 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее- Закон о защите конкуренции) не допускается недобросовестная конкуренция путем **некорректного сравнения** хозяйствующего субъекта и (или) его товара с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром, в том числе сравнение с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром путем использования слов "лучший", "первый", "номер один", "самый", "только", "единственный", иных слов или обозначений, создающих впечатление о превосходстве товара и (или) хозяйствующего субъекта, без указания конкретных характеристик или параметров сравнения, имеющих объективное подтверждение, либо в случае, если утверждения, содержащие указанные слова, являются ложными, неточными или искаженными.

Рассматриваемая реклама содержит утверждение «Лучший застройщик», которое создает впечатление о превосходстве хозяйствующего субъекта, осуществляющего строительство рекламируемого жилого комплекса, по сравнению с иными застройщиками, однако конкретные характеристики или параметры сравнения, имеющие объективное подтверждение, отсутствуют.

Таким образом, использование в рассматриваемой рекламе утверждения «Лучший застройщик» представляет собой **некорректное сравнение** хозяйствующего субъекта с другими хозяйствующими субъектами-конкурентами, что нарушает пункт 1 статьи 14.3 Закона о защите конкуренции, пункт 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» за нарушение пункта 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» ответственность несет рекламодатель.

В силу части 8 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

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.

Пункт 6 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определяет рекламопроизводителя как лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Рассматриваемая реклама была распространена с использованием инструментов «Google Реклама».

ООО «Гугл» в ответ на запрос Ярославского УФАС России (вх. № 16735 от 10.12.2018) сообщило, что заказчиком рассматриваемой рекламы является ООО «Норские резиденции», что подтверждается копиями актов сдачи-приемки услуг № 1694215018 от 30.06.2018, № 1744779245 от 31.07.2018, № 1798435799 от 31.08.2018, № 1859029785 от 30.09.2018, № 1918168287 от 31.10.2018, счет-фактур № А1692223997 от 07.06.2018, № А1693519531 от 18.06.2018, № 1694215018 от 30.06.2018, № А1745422797 от 20.07.2018, № 1744779245 от 31.07.2018, № А1798151681 от 23.08.2018, № 1798435799 от 31.08.2018, № А1858450911 от 24.09.2018, № 1859029785 от 30.09.2018, № А1906608373 от 03.10.2018, № 1918168287 от 31.10.2018, № А1924859865 от 01.11.2018, счетов № 1075162014 от 05.06.2018, № 1075181682 от 13.06.2018, № 1075251108 от 10.07.2018, № 1075301741 от 26.07.2018, № 1075315628 от 01.08.2018, № 1075366211 от 22.08.2018, № 1075438749 от 20.09.2018, № 1075559865 от 31.10.2018, № 1075637539 от 21.11.2018, платежных поручений № 688 от 06.06.2018, № 889 от 19.07.2018, № 1004 от 22.08.2018, № 1178 от 21.09.2018, № 24 от 02.10.2018, № 88 от 31.10.2018.

ООО «Норские резиденции» направило письменные пояснения (вх. № 466 от 21.01.2019) о том, что между ООО «Норские резиденции» и ИП <...> был заключен договор возмездного оказания маркетинговых услуг от 05.06.2018, в соответствии с которым ИП <...> осуществляла продвижение рекламных кампаний ООО «Норские резиденции», в частности посредством инструментов «Google Реклама». В силу подпункта 1 пункта 3.2 названного договора ИП <...> как исполнитель обязуется создавать проекты рекламных объявлений и согласовывать их с ООО «Норские резиденции». Рассматриваемая реклама была размещена ИП <...> за счет средств рекламного бюджета ООО «Норские резиденции», однако предусмотренное договором согласование макета рекламы с указанием утверждения «Лучший застройщик» не было осуществлено ИП <...> с ООО «Норские резиденции». Данная реклама была размещена ИП <...> самостоятельно.

ИП <...> представила письменные пояснения (вх. № 2121 от 12.03.2019) о том, что рассматриваемая реклама была размещена без согласования с ООО «Норские резиденции» по причине технической ошибки исполнителя.

На основании изложенного, ИП <...> осуществила приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму, т.е. в данном случае выступила рекламопроизводителем рассматриваемой рекламы, нарушившим требования пункта 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований пункта 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее- КоАП РФ), в соответствии с которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, 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.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Обстоятельства дела позволяют сделать вывод о том, что ИП <...> имела возможность предотвратить совершение административного правонарушения, могла и должна была предпринять все необходимые меры к недопущению распространения ненадлежащей рекламы.

Таким образом, ИП <...>, являясь рекламопроизводителем рассматриваемой рекламы, не проконтролировал законность размещения рассматриваемой рекламы, следовательно, допустила нарушение требований пункта 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе», а также части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Учитывая изложенное, должностное лицо Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области Гудкевич Е.В. приходит к выводу о совершении ИП <...> виновного действия, образующего состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно статье 4.1 КоАП РФ при назначении ИП <...> административного наказания учитывается личность виновного, характер совершенного административного правонарушения, имущественное, финансовое и семейное положение лица, а также обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность, на основании документов, представленных в материалы дела.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

ИП <...> в течение года до совершения рассматриваемого правонарушения к административной ответственности по статье 14.3 КоАП РФ не привлекалась.

ИП <...> в соответствии с данными Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства Федеральной налоговой службы <https://rmsp.nalog.ru/> является микропредприятием.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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.

В части 2 статьи 3.4 КоАП РФ указано, что 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.

Согласно части 3 статьи 3.4 КоАП РФ 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Руководствуясь статьями 3.4, 4.1, 4.1.1, 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

привлечь ИП <...> (ИНН <...>) за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ в связи с нарушением пункта 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе», выразившимся в распространении рекламы жилого комплекса «Норские резиденции», в которой присутствует [некорректное сравнение](#) хозяйствующего субъекта с другим хозяйствующим субъектами-конкурентами, к административной ответственности в виде предупреждения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в судебном порядке в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно пункту 1 статьи 31.1 КоАП РФ 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.

Постановление вступает в законную силу «___» _____ 2019 г.

Заместитель руководителя

Ярославского УФАС России Е.В. Гудкевич

Дата выдачи постановления «___» _____ 2019 г.

(подпись) (расшифровка подписи)