

Заместитель руководителя – начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России), рассмотрев протокол от «28» февраля 2019 года и материалы дела № 012/04/14.3-34/2019 об административном правонарушении, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя К (ИНН 432403137139; ОГРНИП 306431327800011) по факту нарушения части 10.1 статьи 5, статьи 9 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» ([далее – Закон о рекламе](#)), [выразившегося в размещении ненадлежащей](#) рекламы в газете «PRO город Йошкар-Ола» в №19 (246) от 12 мая 2018 года на странице 16 рекламы о проведении 1-й специализированной выставки «Красота и здоровье Весна 2018», ответственность за данное административное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствие ИП К, надлежащим образом извещенного о дате, месте, времени рассмотрения дела,

Установила:

Марийским УФАС России возбуждено дело об административном правонарушении № 012/04/14.3-34/2019 в отношении индивидуального предпринимателя К по факту нарушения части 10.1 статьи 5, статьи 9 Закона о рекламе [выразившегося в размещении ненадлежащей](#) рекламы в газете «PRO город Йошкар-Ола» в №19 (246) от 12 мая 2018 года на странице 16 рекламы о проведении 1-й специализированной выставки «Красота и здоровье Весна 2018», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Протокол об административном правонарушении № 012/04/14.3-34/2019 от «28» февраля 2019 года составлен специалистом – экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России, в соответствии со статьями 28.2, 28.3 КоАП РФ в отсутствие ИП К, надлежащим образом извещенного о дате и времени составления протокола об административном правонарушении (уведомление о составлении протокола от 31.01.2019 исх. № 03-21/663 получено им 16.02.2019).

Копия протокола № 012/04/14.3-34/2019 (исх.№ 03-21/1381) направлена по адресу места регистрации ИП К

Определением от 13 марта 2019 рассмотрение дела № 012/04/14.3-34/2019 отложено, копия определения (исх. № 03-21/1683) направлена по адресу регистрации индивидуального предпринимателя и получена им 30.03.2019.

Таким образом, на момент рассмотрения дела ИП надлежащим образом уведомлен о дате, времени, месте рассмотрения дела.

Событие административного правонарушения выразилось в следующем.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) проведен мониторинг рекламы, размещенной в газете «PROгород», в ходе проведения которого установлен факт размещения в №19 (246) от 12 мая 2018 года на странице 16 рекламы о проведении 1-й специализированной выставки «Красота и здоровье Весна 2018», следующего содержания:

Согласно статье 3 Закона 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.

Под объектом рекламирования понимают 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.

Из анализа текста рекламы «1-ая специализированная выставка Красота и здоровье весна 2018» следует, что объектом рекламирования выступает выставка «Красота и здоровье весна 2018», проходящая 26 мая в ледовом дворце РМЭ, а также акция «Приди на выставку и получи Iphone 7!».

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена (Письмо ФАС России от 05.04.2007 №АЦ/4624 «О понятии «неопределенный круг лиц»).

Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой, так как распространена при помощи печатного издания, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

Согласно части 1 статьи 12 Федерального закона от 29.12.2010 №436-ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию (далее – ФЗ № 436) обозначение категории информационной продукции знаком информационной продукции и (или) текстовым предупреждением об ограничении распространения информационной продукции среди детей

осуществляется с соблюдением требований данного закона ее производителем и (или) распространителем с указанием цифры и знака «плюс» или соответствующего текстового предупреждения.

В соответствии с пунктом 5 статьи 2 ФЗ № 436 информационная продукция – это предназначенные для оборота на территории Российской Федерации продукция средств массовой информации, печатная продукция, аудиовизуальная продукция на любых видах носителей, программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ) и базы данных, а также информация, распространяемая посредством зрелищных мероприятий, посредством информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети «Интернет», и сетей подвижной радиотелефонной связи.

Согласно части 10.1 статьи 5 Закона о рекламе не допускается размещение рекламы информационной продукции, подлежащей классификации в соответствии с требованиями ФЗ № 436, без указания категории данной информационной продукции.

Выставка «Красота и здоровье весна 2018» на основании пункта 3 статьи 2 ФЗ № 436 относится к информационной продукции, подлежащей классификации в соответствии с требованиями данного закона.

В соответствии с требованиями части 10.1 статьи 5 Закона о рекламе категория данной продукции должна быть обозначена в ее рекламе соответствующей цифрой, знаком или предупреждением о возрастных ограничениях распространения такой продукции среди детей.

На рассматриваемой рекламе выставки «Красота и здоровье весна 2018», размещенной в газете «PRO город Йошкар-Ола» отсутствует знак информационной продукции.

Следовательно, рассматриваемая реклама нарушает часть 10.1 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии со статьей 9 Закона о рекламе в рекламе, сообщающей о проведении конкурса, игры или иного 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.

Таким образом, в качестве отдельного объекта, к рекламе которого установлены специальные требования, выделяет стимулирующее мероприятие - стимулирующую лотерею, конкурс, игру, иное подобное мероприятие, условием участия в которых является приобретение

определенного товара и возможность получения выигрыша (приза, подарка) (Письмо ФАС России от 02.12.2011 № АК/44977 «О разъяснении некоторых положений Федерального закона «О рекламе»).

То обстоятельство, что в рекламе не указаны сведения о каком-либо конкурсе с розыгрышем призов или получением выигрышей, не освобождает ИП Карелина Н.Ю. от соблюдения требований статьи 9 Закона о рекламе, поскольку в рекламе содержится словосочетание: «Приди на выставку и получи Iphone 7!», которое может восприниматься обычным потребителем как стимулирующее мероприятие, что призывает к осуществлению потребителем определенных действий, что может быть компенсировано интересными для такого потребителя условиями.

Однако, в рассматриваемой рекламе отсутствуют сведения о сроке проведения акции и об источнике информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам акции, сроках и месте их получения.

Таким образом, рассматриваемая реклама нарушает статью 9 Закона о рекламе.

В письменных пояснениях от 22.06.2018 ИП К представил договор от 08.05.2018, заключенный между ИП Б.(Заказчик) и ИП К.(Исполнитель), согласно которому исполнитель по заявке заказчика возмездно выполняет работы и/или услуги по производству и размещению рекламных и/или информационных материалов в средстве массовой информации «ПРО город Йошкар-Ола».

Согласно письменным пояснениям ИП Б от 13.09.2018, ею произведена устная договоренность с ИП К на размещение рекламного макета о проведении выставки. Макет перед выпуском газеты не был согласован с ИП Б., в представленном договоре допущена ошибка в фамилии индивидуального предпринимателя, кроме того отсутствует печать ИП Б

Кроме того, ИП К не представлены достаточные доказательства, подтверждающие, что макет рекламы был разработан ИП Б

Согласно частям 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение части 10.1 статьи 5 Закона о рекламе несет рекламодатель, за нарушение статьи 9 Закона о рекламе - рекламопроизводитель и рекламодатель.

Согласно пунктам 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Следовательно, ответственность за размещение спорной рекламы возложена на ИП К

Ответственность за данное нарушение установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ. В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

В силу части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

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

Согласно статье 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В соответствии с примечанием к статье 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если КоАП РФ не установлено иное.

Марийское УФАС России установило, что индивидуальный предприниматель не принял необходимых и достаточных мер для соблюдения законодательства о рекламе, хотя при должной внимательности и осмотрительности мог предвидеть последствия, имел возможность выполнить возложенную на него обязанность, и предотвратить совершение административного правонарушения, но не предпринял всех зависящих от него мер по соблюдению действующего законодательства о рекламе.

Антимонопольный орган на основе собранных по делу доказательств приходит к выводу о том, что вина ИП К в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе установлена.

Место совершения административного правонарушения: Республика Марий Эл.

Время совершения административного правонарушения: 12.05.2018 - дата выхода газеты «PRO город Йошкар-Ола».

Состав административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, совершенного ИП К., образуют:

- объект административного правонарушения - установленный порядок производства, размещения и распространения рекламы;
- объективная сторона — действия ИП К, направленные на доведение рекламы до потребителей с нарушением части 10.1 статьи 5, статьи 9 Закона о рекламе;
- субъект правонарушения – ИП К.;
- субъективная сторона - виновное совершение административного правонарушения, так как у ИП К. имелась возможность соблюдения законодательства о рекламе, но им не были приняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

Следовательно, установлено, что имело место событие административного правонарушения и факт его совершения ИП К. Кроме того, имелись основания для составления протокола об административном правонарушении, юридические признаки (противоправность, виновность, наказуемость) и все элементы состава административного правонарушения, предусмотренные нормой права (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона).

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ) не установлено.

Дополнительно должностным лицом Марийского УФАС России исследован во прос о малозначительности.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Как разъяснил Верховный Суд Российской Федерации в пункте 21 постановления Пленума от 24.03.2005 №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений. При этом такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения.

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Таким образом, административные органы обязаны установить не только формальное сходство содеянного с признаками того или иного административного правонарушения, но и решить вопрос о социальной опасности деяния.

Действия ИП К содержат нарушение законодательства о рекламе и свидетельствуют о пренебрежительном отношении предпринимателя к исполнению своих обязанностей по соблюдению норм в сфере законодательства о рекламе.

Совершенное ИП К правонарушение посягает на установленные нормативными правовыми актами гарантии на защиту потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку требования законодательства о рекламе, а также установление в части 1 статьи 14.3 КоАП РФ административной ответственности за их нарушение направлены на охрану прав потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку потребители признаются слабой стороной данных отношений, не обладающей специальными познаниями.

Таким образом, оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя, должностное лицо Марийского УФАС России пришло к выводу о том, что совершенное ИП К правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с чем, отсутствуют основания для признания его малозначительным.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ), не установлено.

Обстоятельства, смягчающие административную ответственность, не установлены.

Обстоятельством, отягчающим административную ответственность, Марийское УФАС России признает привлечение ИП К Марийским УФАС России к административной ответственности за размещение ненадлежащей рекламы: постановление о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 03-07/22-2018 от 07.03.2018, исполнено 19.06.2018, постановление о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 03-07/143-2018 от 26.11.2018, исполнено 19.02.2019, постановление о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 03-07/137-2018 от 25.10.2018, исполнено 16.01.2019.

Основания для применения статьи 4.1.1 КоАП РФ не установлены.

Таким образом, должностное лицо, считает возможным

назначить индивидуальному предпринимателю К административное наказание в виде штрафа в размере 10 000 (десять тысяч) рублей.

Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 2.10, 4.1, 4.2, 4.3, ч. 1 ст. 14.3, 23.48, ч. 1 ст. 29.9, 29.10 КоАП РФ, статьями 25, 33, 38 Закона о рекламе,

Постановила:

Привлечь индивидуального предпринимателя К (ИНН 432403137139; ОГРНИП 306431327800011) к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить наказание в виде штрафа в размере **10 000 (десять тысяч) рублей**.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, указанного в части 1 данной статьи должностное лицо, вынесшее постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, его учреждения, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренный частью 1 статьи 20.25 данного Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 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.

Приложение: платежное поручение на 1 л. в 1 экз.

Заместитель руководителя управления –

начальник отдела