

А.

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении №010/04/14.3-412/2022

11 августа 2022 года
Петрозаводск

Г.

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия (далее - Карельское УФАС России), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №010/04/14.3-412/2022, возбужденного в отношении физического лица – гражданина Российской Федерации А. по факту

нарушения требований пункта 4 части 3, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 года №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствие А., надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе от 10 февраля 2022 года №010/05/5-644/2021 была признана ненадлежащей реклама, распространённая в августе 2021 года по почтовым ящикам г.Петрозаводска в виде рекламных листовок с информацией следующего содержания: *«ТВОЙ ВЫБОР Интернет со скоростью 100/200 Мб Предложение ограничено. Действует до 31.08.2021 250 руб./мес *Кэшбэк до 1200 рублей «ТВОЙ выбор» Акция Домашний интернет, интерактивное ТВ и оборудование всего за 550 360 руб/мес скидка до 50% на 3 месяца более подробную информацию можно получить по телефону <...> С.»*, поскольку в ней нарушены требования пункта 4 части 3, часть 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе»; действия А., нарушающими требования указанных норм.

Основанием для вынесения соответствующего решения послужило заявление Ю. (далее-заявительница) от 10 августа 2021 года (вх. от 12 августа 2021 года №3820) с просьбой провести проверку на предмет наличия (отсутствия) признаков нарушения статьи 5 ФЗ «О рекламе» в действиях ПАО «Ростелеком» при распространении по почтовым ящикам в г.Петрозаводске рекламных листовок с информацией следующего содержания: *«ТВОЙ ВЫБОР Интернет со скоростью 100/200 Мб Предложение ограничено. Действует до 31.08.2021 250 руб./мес *Кэшбэк до 1200 рублей «ТВОЙ выбор» Акция Домашний интернет, интерактивное ТВ и оборудование всего за 550 360 руб/мес скидка до 50% на 3 месяца более подробную информацию можно получить по телефону <...> С.»*.

Проанализировав материалы рекламного дела и действующую нормативно-правовую базу, Комиссией Карельского УФАС России по рассмотрению дела №010/05/-644/2021 было установлено следующее.

В соответствии со статьей 1 ФЗ «О рекламе» его целями являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также

пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

В статье 3 ФЗ «О рекламе» определены основные понятия. Так, 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; объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно разъяснениям ФАС России от 05.04.2007 №АЦ/4624 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.

В соответствии с пунктом 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами ФЗ «О рекламе» 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым ФЗ «О рекламе».

Информация вышеприведенного содержания полностью подпадает под определение, содержащееся в статье 3 ФЗ «О рекламе» (соответствует всем квалифицирующим признакам рекламы), так как публично была распространена в печатном виде в виде листовок по почтовым ящикам подъездов многоквартирных жилых домов в городе Петрозаводске, адресована неопределенному кругу лиц (то есть не персонифицирована) и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке – ПАО «Ростелеком» и оказываемые им услуги.

Согласно части 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В силу пункта 4 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

Проанализировав предоставленные ПАО «Ростелеком» условия проведения акции «Твой выбор» было установлено, что у потребителей Республики Карелия отсутствует возможность подключить услуги интернета со скоростью 100 МБ; а также получить услуги по стоимости 250 руб./мес. и 360 руб./мес., кэшбэк до 1200 руб. Вместе с тем скидка в размере 50% предоставляется в рамках федеральной акции «Приветственная скидка», а не маркетинговой акции «Твой выбор».

В силу части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Отсутствие в рекламе какой-либо существенной информации о рекламируемом товаре, услуге приводит к искажению смысла рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемой услугой.

Разделом 3 условий проведения акции «Твой выбор» определены участники проводимой акции, каковыми могут являться лишь новые абоненты, не имеющие действующей услуги «Домашний интернет» или пакета услуг общества, подключающие услугу «Домашний интернет» на тарифный план «Просто интернет. Регион» или пакет услуг «Для развлечения. Регион» в период приема заявок на участие в акции.

Таким образом, не все потребители могут воспользоваться условиями данной акции, а только те, которые подходят под вышеуказанные критерии.

Кроме того, согласно приложению №2 к вышеуказанному Приказу ПАО «Ростелеком» стоимость предложения за услуги «Домашний интернет» со скоростью 200 Мбит/с, «Интерактивное телевидение», оборудование за 550 руб./мес. будет действовать в течении промо-периода – 12 месяцев, после окончания обозначенного промо-периода стоимость вышеуказанного предложения составит 650 руб./мес.

Соответственно, отсутствие вышеобозначенной существенной информации в рекламной листовке вводит потребителей в заблуждение, что свидетельствует о нарушении части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» следует, что за нарушение требований, установленных частями 3 и 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» несет ответственность рекламодатель.

Рекламодателем в силу пункта 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» признается изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе №010/05/5-644/2021 установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламной листовки является А.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлена административная ответственность за нарушение рекламодателем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса в виде административного штрафа на граждан от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей.

Указанные факты являются достаточными для определения в действиях А. наличия состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

По факту совершения административного правонарушения в адрес А. почтовым отправлением было направлено уведомление о составлении протокола об административном правонарушении от 20 июня 2022 года №010/04/14.3-412/2022/2379; составление и подписание протокола назначено на 16 часов 00 минут 18 июля 2022 года.

Вместе с тем по состоянию на назначенные вышеуказанным уведомлением дату и время составление протокола об административном правонарушении у антимонопольного органа отсутствовали доказательства надлежащего уведомления А. о дате, времени и месте составления протокола по делу об административном правонарушении.

Учитывая изложенное, уведомлением о переносе даты и времени составления протокола об административном правонарушении от 18 июля 2022 года №010/04/14.3-412/2747 составление и подписание протокола назначено на 11 часов 30 минут 01 августа 2022 года.

01 августа 2022 года в присутствии А. был составлен протокол об административном правонарушении.

Определением от 01 августа 2022 года «О назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении №010/04/14.3-412/2022» дело назначено к рассмотрению на 11 августа 2022 года в 15 часов 30 минут.

03 августа 2022 года (вх. №3773) в адрес антимонопольного органа поступило письмо А., в котором он выразил несогласие с вменяемым ему правонарушением, указав, что в период с сентября 2020 года по октябрь 2021 года являлся агентом продаж и в его обязанности входило: прозвон базы, выделенной руководством, с предложением перейти на услуги, предоставляемые ПАО «Ростелеком»; прием входящих звонков; общение с клиентами при личной встрече. Вместе с тем А. отмечает, что оформление листовок и другой рекламы в его обязанности не входило, а принадлежащий ему телефонный номер <...> был указан на рассматриваемой листовке в связи с тем, что он *«являлся самым опытным сотрудником», «принимал звонки по распоряжению руководства»,* которое, в свою очередь, *«действовало самостоятельно при выпуске листовок».*

Однако, антимонопольный орган не принимает вышеуказанные доводы А. относительно изготовления рассматриваемой листовки ПАО «Ростелеком», поскольку с его стороны не представлены какие-либо доказательства указанного.

Также следует отметить, что А. получил решение от 10 февраля 2022 года по делу №010/05/5-644/2021 04 марта 2022 года и в срок, установленный частью 1 статьи 37 ФЗ «О рекламе», в судебном порядке не обжаловал.

Рассмотрение настоящего дела состоялось в назначенное время.

Оценив в порядке статьи 26.1 КоАП РФ имеющиеся в материалах дела документы отмечаю следующее.

В соответствии с частью 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 части 2 статьи 2.1 КоАП РФ физическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Пунктом 3 статьи 26.1 КоАП РФ установлено, что по делу об административном правонарушении выяснению подлежит виновность лица в его совершении.

Виновные действия А. состоят в распространении в августе 2021 года по почтовым ящикам г.Петрозаводска рекламных листовок, содержащих недостоверную информацию об оказываемой ПАО «Ростелеком» услуге по предоставлению доступа к сети Интернет.

Таким образом, рассматриваемое административное правонарушение является противоправным, виновным, лицо его совершившее, не могло не осознавать противоправный характер своих действий, но им не были предприняты все зависящие от него меры для соблюдения норм законодательства, ответственность за нарушение которых предусмотрена КоАП РФ.

Вина А. в совершении административного правонарушения в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ доказана. Доказательствами по делу являются материалы рекламного дела №010/05/5-644/2021.

Частью 1 статьи 4.5. КоАП РФ установлен срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе и составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Дата совершения административного правонарушения – 12 августа 2021 года (дата поступления заявления Ю. в адрес антимонопольного органа).

Следовательно, срок давности для привлечения к административной ответственности не истек.

Место совершения данного административного правонарушения – г.Петрозаводск, Республика Карелия.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, не установлено.

Касательно возможности применения статьи 2.9 КоАП РФ должностное лицо Карельского УФАС России отмечает следующее.

Статьей 2.9. КоАП РФ предусмотрено, что 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.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место в исключительных случаях. При квалификации правонарушения в качестве малозначительного следует исходить из 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, а учитываются при назначении наказания.

Обстоятельств, свидетельствующих о возможности применения в настоящем случае положений статьи 2.9 КоАП РФ, не установлено.

В материалах дела отсутствуют обстоятельства, указывающие на возможность прекращения производства по настоящему делу.

Вместе с тем следует отметить, что в силу части 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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 устанавливается предупреждение.

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 на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 КоАП РФ (часть 3 статьи 3.4. КоАП РФ).

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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.

Учитывая изложенные обстоятельства и характер совершенного административного правонарушения должностное лицо Карельского УФАС России полагает возможным назначить А. административное наказание в виде предупреждения.

Карельским УФАС России предприняты все меры для реализации индивидуальным предпринимателем своих прав и защиты законных интересов.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 4.1, 4.5, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ, заместитель руководителя Карельского УФАС России

ПОСТАНОВИЛ:

Назначить А. за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, административное наказание в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу в сроки, предусмотренные статьей 31.1 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления

Заместитель руководителя