

Индивидуальному предпринимателю

<...>

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**  
**о назначении административного наказания**  
**по делу № 13-Р-16-АП**  
**об административном правонарушении**

26 сентября 2016 года

г. Абакан

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия – начальник отдела антимонопольного законодательства и рекламы ..., рассмотрев протокол и материалы дела № 13-Р-16-АП об административном правонарушении, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя ...:

**паспорт <...> <...>**

**место, дата рождения: <...>**

**ИНН: <...>**

**место жительства: <...>.**

**место работы, занимаемая должность:** индивидуальный предприниматель,

в отсутствие индивидуального предпринимателя – <...>, извещенного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛ:

В ходе проведения Хакасским УФАС России мониторинга печатных СМИ на предмет соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе, 16.04.2016 года выявлено распространение ИП <...> рекламы, содержащей признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) в журнале «Выходной день» № 2 (46) март – май 2016 на стр. № 9, следующего содержания:

«T-STERONE» сеть магазинов спортивного питания. Самый широкий ассортимент спортивного питания в Хакасии и на Юге Красноярского края. При покупке назови кодовое слово «Выходной» и получи скидку 5 % на любую продукцию! Если быть, то быть первым. г. Абакан ул. Щетинкина, 40, vk.com/t-sterone19 т.:<...>» (далее – реклама).

Хакасским УФАС России был направлен запрос (от 17.03.2016 исх. № 04-1466/КМ) журналу «Выходной день» о предоставлении информации о размещении вышеуказанной рекламы. Был получен ответ (от 04.04.2016 вх. № 1678), в котором представлен утвержденный макет данной рекламы, а также договор № 1 от 19.02.2016 года на размещение рекламы в журнале «Выходной день», заключенный между ИП <...> и главным редактором данного журнала <...> Также представлено приложение к данному договору, в котором указаны следующие сведения: номер журнала, дата выхода, количество полос, сумма платы за размещение рекламы.

31.03.2016 года (исх. № 04-1789/КМ) Хакасским УФАС России был направлен запрос ИП <...> о предоставлении информации о размещении вышеуказанной рекламы и документальных доказательств о том, что ассортимент спортивного питания магазина «T-STERONE» действительно является самым широким в Хакасии и на Юге Красноярского края.

На данный запрос поступил ответ (от 14.04.2016 года вх. № 1921), в котором изложено, что макет вышеуказанной рекламы составил и утвердил ИП <...>. Также в ответе имелось вложение файл формата Excel, в котором был перечислен весь ассортимент спортивного питания, имеющегося в наличии магазина «T-STERONE» по состоянию на 14.04.2016 г.

29.04.2016 года (исх. № 04-2519/КМ) был направлен запрос ИП <...> – магазин <...> (конкуренту ИП <...> – магазин «T-STERONE») о предоставлении сведений об ассортименте спортивного питания, который имелся в наличии магазина спортивного питания <...>, находящегося на территории Хакасии, по состоянию на 14.04.2016 г.

На данный запрос поступил ответ (от 04.05.2016 г. вх. № 2292), в котором был представлен весь ассортимент товаров по состоянию на вышеуказанную дату. В данном перечне присутствуют товары, которые не представлены ИП <...>.

Изучив полученные материалы, Хакаское УФАС России усмотрело признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Определением от 13.05.2016 г. возбуждено дело 10-Р-16 по признакам нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе в отношении ИП <...>, рассмотрение дела назначено на 31.05.2016 г.

ИП <...> на рассмотрении возбужденного дела пояснил следующее.

На момент размещения рекламы ИП <...> провел мониторинг рынка, исходя из которого ассортимент магазина спортивного питания «T-STERONE» являлся самым широким по Хакасии и Югу Красноярского края.

Так как признаки нарушения законодательства о рекламе были обнаружены уже давно, то представить доказательства на тот момент не представляется возможным. Кроме того, ИП <...> указал, что он не обязан доказывать свою

невиновность и считает возможным рассмотреть дело на основании имеющихся в деле материалов.

Рассмотрев имеющиеся в деле доказательства, оценив пояснения ответчика, комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 статьи 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.

Объектом рекламирования является - 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 (пункт 2 статьи 3 Закона о рекламе).

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Закона о рекламе).

В силу [пункта 1 части 3 статьи 5](#) 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. При этом доказательств подтверждения фразы «самый широкий ассортимент спортивного питания в Хакасии и на Юге Красноярского края», используемой в рекламе, предпринимателем не предоставлено.

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 соответствии с [пунктом 29](#) Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе", информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителей 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", "дешевле", "лучший", "первый", "номер один", должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Поэтому реклама, не имеющая такого подтверждения, 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.

В силу [пункта 4 статьи 3](#) Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Комиссия при принятии решения учел информацию, предоставленную ИП <...>, который осуществляет аналогичный вид деятельности. Как следует из ассортимента товаров ИП <...>, группа ВСАА (аминокислот), например, фирмы PureProtein ВСАА имеет четыре позиции (вкуса), тогда как у ИП <...> в идентичной подгруппе по состоянию на 14.04.2016 г. имелось только две позиции (вкуса).

Поскольку ИП <...> не подтвердил достоверность рассматриваемой рекламы, размещенной в журнале «Выходной день» № 2 (46) март – май 2016 на стр. № 9, то данная реклама является ненадлежащей, поскольку нарушает пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Рекламодателем данной рекламы является ИП <...>

Таким образом, Комиссия Хакасского УФАС России проанализировав материалы дела, изучив представленные пояснения, пришла к выводу о признании ИП <...> нарушившим пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Указанное нарушение рекламного законодательства образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ – 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.

В соответствии с частью 1 статьи 28.3 КоАП РФ протоколы об административных правонарушениях составляются должностными лицами органов, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях в пределах компетенции соответствующего органа.

Согласно статьи 23.48 КоАП РФ территориальные антимонопольные органы уполномочены рассматривать дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.3 КоАП РФ, устанавливающей ответственность должностных лиц за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе.

Поводом к возбуждению дела об административном правонарушении послужило непосредственное обнаружение должностным лицом данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

В соответствии со статьей 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 силу примечания к 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.

<...> зарегистрирован 08.08.2014 г. в МИФНС России № 10 по Красноярскому краю в качестве индивидуального предпринимателя.

В связи с чем, 25.07.2016 года заказным письмом по месту осуществления деятельности индивидуального предпринимателя <...> было направлено уведомление о составлении протокола.

13.09.2016 года в присутствии ИП <...> был составлен протокол об административном правонарушении. Определением о назначении времени и места рассмотрения дела № 13-Р-16-АП об административном правонарушении дело назначено к рассмотрению на 26.09.2016 года в 16 часов 00 минут.

При составлении протокола ИП <...> согласился с вменяемым правонарушением, представил ходатайство о рассмотрении дела об административном правонарушении в его отсутствие, в котором также просил учесть при назначении наказания ст. 4.1.1 КоАП РФ.

Рассмотрев материалы дела, прихожу к следующим выводам.

Факт совершения административного правонарушения ИП <...> подтверждается протоколом по делу № 13-Р-16-АП об административном правонарушении от 13.09.2016 года, а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения ИП <...> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Федеральным [законом](#) от 03.07.2016 № 316-ФЗ "О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях" в [КоАП](#) РФ были внесены изменения.

[Статья 3.4](#) КоАП РФ дополнена [частью 3](#), согласно которой, 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.

Согласно [части 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, за исключением случаев, предусмотренных [частью 2 настоящей статьи](#).

Предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме (часть 1 статьи 3.4 КоАП РФ).

В соответствии с [частью 2 статьи 3.4](#) КоАП РФ 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.

Таким образом, из приведенных выше положений следует, что 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 или среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или 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 сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства на дату рассмотрения настоящего дела <...> является индивидуальным предпринимателем, следовательно, является субъектом малого и среднего предпринимательства.

Правонарушение, квалифицируемое по статье 14.3 КоАП РФ, совершено ИП <...> впервые.

В материалах дела отсутствуют доказательства, что рассматриваемое нарушение законодательства о рекламе причинило вред жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, а также безопасности государства, либо создало угрозу чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также причинило имущественный ущерб.

Таким образом, прихожу к выводу, что имеются основания для применения статей

3.4 и 4.1.1 КоАП РФ, и административное наказание в виде административного штрафа может быть заменено на административное наказание в виде официального порицания – предупреждение.

Руководствуясь статьями 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ИП <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить ему административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1, а также частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 по делу об административном правонарушении выдано 26 сентября 2016 года, вступает в законную силу с 07 октября 2016 года в соответствии с требованиями пунктов 1, 2 статьи 31.1 КоАП РФ.

Заместитель руководителя –

начальник отдела антимонопольного

законодательства и рекламы

...