

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения

город Омск

Дело № 06-07/101-2017/14.3

29 августа 2017 года

Врио заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) (...), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 29 августа 2017 года и другие материалы дела, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении общества с ограниченной ответственностью «Омск Маяк Ритейл Центр» (далее – ООО «Омск Маяк Ритейл Центр», Общество), зарегистрированного по адресу: 644119, г. Омск, пр. Комарова, дом 6, корпус 1 (ИНН 5507099155),

в присутствии представителя ООО «Омск Ритейл Центр Маяк» (...) (доверенность от 14.08.2017 б/н)

УСТАНОВИЛ :

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, от 22 августа 2017 года по делу № 06-06/49-2017 реклама, распространенная ООО «Омск Ритейл Центр Маяк» посредством смс-сообщения в адрес (...), была признана ненадлежащей, нарушающей требования пункта 4 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»).

Одновременно Комиссией Омского УФАС России по рассмотрению дел было принято решение о передаче материалов дела № 06-06/49-2017 уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

В результате рассмотрения материалов дела установлено следующее.

В адрес Омского УФАС России поступило обращение гражданки (...) по факту направления отправителем «BEGEMOT» на ее абонентский номер <...> -327-64-67

рекламного смс-сообщения «Скидка -50 % на ВСЕ игрушки без исключения! Только 3 дня до 9 мая!».

Согласно информации на кассовом чеке, приложенном к обращению (...), деятельность в гипермаркете игрушек «Бегемот» осуществляет ООО «Омск Ритейл Центр Маяк».

Вместе с тем, как указывает заявитель (...), 8 мая 2017 года сотрудником гипермаркета игрушек «Бегемот» был продан товар «Набор B5363 My little Pony» стоимостью 1 999 рублей без предоставления указанной в рекламном смс-сообщении скидки в размере 50 % от стоимости товара.

В соответствии с [пунктом 1 статьи 3](#) Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

Указанное смс-сообщение является рекламным, поскольку направлено на привлечение внимания потребителя к проводимой гипермаркетом игрушек «Бегемот» акции (предоставление скидки 50 % от стоимости товара при покупке любой игрушки), предназначено для неопределенного круга лиц, распространено посредством смс-сообщения, преследует строго заданные цели информирования, продвижение своих товаров и услуг (рекламирования скидок при покупке игрушек).

В данной рекламе внимание потребителя фиксируется на утверждении «Скидка -50 % на ВСЕ игрушки без исключения», дающее основание полагать, что все игрушки будут проданы с указанной скидкой.

Непредставление заявителю указанной в рекламе скидки также подтверждается копией чека о приобретении заявителем товара «Набор B5363 My little Pony» стоимостью 1 999 рублей.

Согласно пункту 4 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» [недостовойной](#) признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

В ответе ООО «Омск Ритейл Центр Маяк» (вх. № 4601 от 09.06.2017) пояснило: «...скидка на приобретенный товар не была предоставлена в связи с тем, что этот товар на момент покупки участвовал в другой акции «Розничная цена = оптовой цене», а по условиям проведения акции «Скидки и акции не суммируются...».

Информация о том, что рекламируемая скидка распространяется не на все категории товара, является существенной.

Отсутствие в рекламе существенной информации ввело в заблуждение заявителя, поскольку потребитель при выборе товара посредством восприятия рекламы делает свой выбор, исходя из самой понятной и самой в его понимании необходимой информации. Используемая в рекламной информации фраза «Скидка -50 % на ВСЕ игрушки без исключения» трактуется рядовым потребителем рекламы буквально. Потребитель не имеет обязанности проведения анализа рекламы, проверки достоверности и достаточности заявленных в ней сведений.

Согласно требованиям части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама с отсутствием части существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Из пояснений ООО «Омск Ритейл Центр Маяк» (вх. № 4263э от 30.05.2017, № 4601 от 09.06.2017, № 5498 от 07.07.2017) следует, что смс-сообщение «Скидка -50 % на ВСЕ игрушки без исключения! Только 3 дня до 9 мая!» направлено от отправителя «BEGEMOT», отправка смс-сообщений осуществляются на основании обязательного согласия абонента на получение рекламы, данное смс-сообщение было сформулировано и передано для последующей рассылки должностным лицом ООО «Омск Ритейл Центр Маяк», рекламодателем, направившим указанное смс-сообщение рекламного характера в адрес заявителя, является ООО «Сити-тойс», действующее в рамках договора № РТ-омскм/СТ-0105/17-УЗ от 01.04.2017, заключенного между ООО «Омск Ритейл Центр Маяк» и ООО «Сити-тойс» (далее – Договор).

В своем ответе (вх. № 5513 от 07.07.2017) ООО «Сити-тойс» пояснило, что «...в рамках договора возмездного оказания услуг № РТ-омскм/СТ-0105/17-УЗ от 01.04.2017, заключенного между нашим обществом и ООО «Омск Ритейл Центр Маяк» наше общество приняло на себя обязательства по оказанию услуг по рассылке SMS-сообщений и иные рекламные услуги...».

Согласно пункту 5.2 условий Договора полную ответственность за содержание, достоверность, полноту, законность информации в SMS-сообщениях, подлежащих рассылке Исполнителем (ООО «Сити-тойс»), несет Заказчик (ООО «Омск Ритейл Центр Маяк»).

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно пункту 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» ООО «Омск Ритейл Центр Маяк» является рекламодателем - изготовителем или продавцом товара либо иным определившим объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицом.

В силу части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 4 части 3 и частью 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

ООО «Омск Ритейл Центр Маяк» имело возможность для соблюдения требований пункта 4 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» и не приняв все зависящие от него меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем 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.

Местом совершения административного правонарушения является место регистрации

ООО «Омск Ритейл Центр Маяк»: 644119, г. Омск, пр. Комарова, дом 6, корпус 1.

Временем совершения административных правонарушений является дата распространения рекламы, а именно: 07.05.2017.

Протокол по делу об административном правонарушении № 06-07/101-2017/14.3 был составлен 29 августа 2017 года уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России в присутствии представителя ООО «Омск Ритейл Центр Маяк» (...).

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Вина ООО «Омск Ритейл Центр Маяк» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении № 06-07/101-2017/14.3.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 06-07/101-2017/14.3, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение ООО «Омск Ритейл Центр Маяк» установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие его действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

Обстоятельств, смягчающих (статья 4.2 КоАП РФ) и отягчающих административную ответственность ООО «Омск Ритейл Центр Маяк» (статья 4.3 КоАП РФ), не выявлено.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства (далее – Реестр) на сайте Федеральной налоговой службы России <https://rmsp.nalog.ru> ООО «Омск Ритейл Центр Маяк» является микропредприятием, что подтверждается выпиской из Реестра от 09.08.2017 № ЮЭ9965-17.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее – Федеральный закон «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации») субъекты малого и среднего предпринимательства - это хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными настоящим Федеральным законом, к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям.

Часть 1 статьи 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» предусматривает, что к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся зарегистрированные в соответствии с законодательством Российской Федерации и соответствующие условиям, установленным [частью 1.1](#) настоящей статьи, хозяйственные общества, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства и индивидуальные предприниматели.

На основании 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.

Согласно частям 1, 2, 3 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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. 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.

Оценив характер и обстоятельства совершенного ООО «Омск Ритейл Центр Маяк» административного правонарушения, должностное лицо усмотрело основания для применения положений статей 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ, поскольку их применение в данной ситуации является справедливым, отвечающим принципу целесообразности юридической ответственности, характеру правонарушения и обстоятельствам его совершения, соответствует как интересам лица, привлекаемого к ответственности, так и интересам государства.

Учитывая, что факт возбуждения административного дела сам по себе уже выполняет предупредительную функцию, вынесение предупреждения по данному делу обеспечивает соответствующую защиту охраняемым законом государственным и общественным интересам.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПО С Т А Н О В И Л :

Признать ООО «Омск Ритейл Центр Маяк» виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3

Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и применить к нему меру ответственности, предусмотренную частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде предупреждения за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и 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 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.