

ИП <...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения по делу № АР-03-19 об административном правонарушении

13.03.2019г.

г. Уфа, ул. Пушкина, д. 95

Я, временно исполняющий обязанности заместителя руководителя Башкортостанского УФАС России – заместитель начальника отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы <...>., рассмотрев материалы дела №Р-80-18, материалы дела об административном правонарушении №АР-03-19 в отношении индивидуального предпринимателя <...> (права и обязанности разъяснены) (<...>),

УСТАНОВИЛ:

В соответствии со статьей 1 Федерального закона «О рекламе» целями настоящего Федерального закона являются развитие рынков товаров, работ и

услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в РФ единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства РФ о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Целью любого закона является защита и охрана определенных общественных интересов. Включение законодателем в цели Федерального закона «О рекламе» предотвращения и пресечения ненадлежащей рекламы, говорит о том, что распространение такой рекламы уже является угрозой общественным интересам, охраняемым данным законом.

Согласно пункту 6.1.1 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы (приложение №1 к приказу ФАС России от 23.07.2015 №649/15) территориальный орган осуществляет контроль за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями законодательства о рекламе.

В Управление поступило обращение заявителя б/н от 29.10.2018г.(вх. №15504 от 29.10.2018г.), по вопросу размещения в газете «Экспресс в Республике Башкортостан» №41 (854) от 28.10-04.11.2018г. рекламы: «Помощь специалиста. Решу нерешаемое, отведу неминуемое, исполню заказанное (8) 903 602-60-50 с фотографией мужчины в белой рубашке на стр. 8», рекламодатель – ИП <...>).

Реклама: «Помощь специалиста. Решу нерешаемое, отведу неминуемое, исполню заказанное (8) 903 602-60-50.» с фотографией неизвестного мужчины в белой рубашке на стр. 8., размещенная в газете «Экспресс в Республике Башкортостан» №41 (854) от 28.10-04.11.2018г на стр. 8, рекламодатель – ИП <...> имеет признаки нарушения части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в части того, что:

- 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.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 5 указанного закона несет рекламодаделец.

Согласно обращению заявителя (вх. №15504 от 29.10.2018г.): «... Реклама не раскрывает объект, предмет рекламирования...Посыл данной рекламы неизвестен...в рекламе присутствует фотография неизвестного мужчины в белой рубашке...не ясно и непонятно для кого это реклама, что это за специалист, и какие задачи он решает и исполняет... Отсутствует наименование организации, адрес...».

В целях установления рекламодача Башкортостанским УФАС был направлен запрос (исх. №6/13867 от 30.10.2018 года) в адрес ООО «Издательский дом «Экспресс» (г. Уфа, ул. 50 лет СССР, д. 39/1). В ответе (вх. №15749 от 01.11.2018 года) ООО «Издательский дом «Экспресс» направляет копии документов, подтверждающих, что рекламодателем является Индивидуальный предприниматель <...>, зарегистрированный по адресу: <...>.

22.11.2018г. ИП <...> на рассмотрение дела не явился. Направил ходатайство (вх. №16970 от 22.11.2018г) о рассмотрении дела без его участия, которое Комиссией было рассмотрено и удовлетворено.

Также ИП <...> были представлены копии (вх. №16970 от 22.11.2018г) учредительных документов, копия счета №689 от 24.10.2018г, электронную переписку с ООО ИД «Экспресс» по вопросу согласования макета рекламного модуля, а также письменные пояснения, согласно которых: «...строками из своего рекламного объявления – «сложу не слагаемое, решу не решаемое, исполню заказанное» пытался привлечь к своему полю психологической деятельности лиц, которые имеют психологические проблемы,...не решающиеся потому, что у них недостаточно компетентных знаний... Никого никогда не вводил и не собираюсь вводить в заблуждение...то, что не конкретизировал свой текст объявления, так это от желания привлечь к своим профессиональным услугам, как можно большее количество нуждающихся в них, но так и не привлек...Реклама, поданная мной в газете «Экспресс» прошла для меня...со знаком минус, мне так никто и не позвонил...».

Комиссией принято решение о приостановлении производства по делу №Р-80-18; вынести рассмотрение указанной рекламы на обсуждение Экспертного Совета по применению законодательства

РФ о рекламе, вопрос сформулировать следующим образом: вводится ли потребитель рекламы в заблуждение из-за отсутствия части существенной информации?

25.12.2018г. состоялось заседание Экспертного Совета. В связи с получением заключения Экспертного Совета по применению законодательства РФ о рекламе, основания для дальнейшего приостановления производства по делу отсутствуют.

09.01.2019 ИП <...> на рассмотрение дела не явился. Почтовое уведомление, о надлежащем извещении, в Управление не поступало.

Комиссией Башкортостанского УФАС России было принято решение: продлить срок рассмотрения дела №Р-80-18; отложить рассмотрение дела на другую дату.

22.01.2019 ИП <...> на рассмотрение дела не явился. Почтовое уведомление, о надлежащем извещении, в Управление не вернулось.

Комиссией Башкортостанского УФАС России было принято решение: отложить рассмотрение дела на другую дату.

04.02.2019 ИП <...> на рассмотрение дела не явился. В адрес Управления, по электронной почте, от ИП <...> поступило ходатайство о рассмотрении дела без его участия (вх.№1434 от 04.02.2019). Ходатайство удовлетворено.

Анализ материалов дела показал, что реклама: «Помощь специалиста. Решу нерешаемое, отведу неминуемое, исполню заказанное (8) 903 602-60-50.» с фотографией неизвестного мужчины в белой рубашке на стр.8.», размещенная в газете «Экспресс в Республике Башкортостан» №41 (854) от 28.10-04.11.2018г на стр. 8, рекламодатель – ИП <...> нарушает часть 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в части того, что:

- 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.

Согласно обращению заявителя (вх. №15504 от 29.10.2018г.): «... Реклама не раскрывает объект, предмет рекламирования...Посыл данной рекламы неизвестен...в рекламе присутствует фотография неизвестного мужчины в белой рубашке...не ясно и непонятно для кого это реклама, что это за специалист, и какие задачи он решает и

исполняет... Отсутствует наименование организации, адрес...».

В соответствии со статьей 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 7 статьи 5 Закона несет рекламоатель.

В ходе рассмотрения дела было установлено, что рекламоателем является индивидуальный предприниматель <...>, зарегистрированный по адресу: <...> (вх.№15749 от 01.11.2018 года).

25.12.2018 года указанная реклама была вынесена на обсуждение Экспертного Совета по применению законодательства РФ о рекламе.

Членами Экспертного совета проанализирована данная реклама с учетом доводов рекламоателя – ИП <...>, по представленному обращению заявителя.

Отмечено, что указанная реклама, размещенная психологом, не содержит предмета рекламы, отсутствует информация о товаре/услуге, предлагаемой в настоящей рекламе. У потребителей могут возникнуть неверные ассоциации исходя из рекламы, например, что указанная реклама имеет отношение к охранному предприятию, сдаче ЕГЭ и т.д., а не к деятельности психолога. Членами Экспертного совета также отмечено, что своей рекламой рекламоатель изначально вводит потребителей в заблуждение, обещая исполнить невозможное.

В целом, надпись и графическая часть рекламы не отображают продаваемый товар/услугу.

Указанное рекламное объявление распространялось только в газете «Экспресс в Республике Башкортостан» №41 (854) от 28.10-04.11.2018г.» на территории Башкортостана.

ФАС России наделил Башкортостанское УФАС России полномочиями по рассмотрению указанного дела (исх.№АК/1038/18 от 18.12.2018) (вх.№18573 от 19.12.2018г).

В соответствии с п.1 ст.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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки

рекламы:

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Комиссией Башкортостанского УФАС России по делу №Р-80-18 было принято решение: признать указанную рекламу ненадлежащей, нарушающей часть 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе»; выдать предписание – ИП <...> о прекращении нарушения законодательства о рекламе; выдать предписание ООО «Издательский дом «Экспресс» (газета «Экспресс В Республике Башкортостан»), как лицу, имеющему возможность устранить правонарушение; передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ИП <...>

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 04.02.2019г.

В связи с тем, что нарушение законодательства РФ о рекламе влечет административную ответственность, Управлением вынесено определение о возбуждении дела (исх. №6/1148 от 04.02.2019г.) об административном правонарушении и проведении административного расследования по ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ в отношении ИП <...>, назначено на 28 февраля 2019г. в 12 часов 00 минут, по адресу: г. Уфа, ул. Пушкина, д.95 каб. 524.

28.02.2019г. от ИП <...> поступило ходатайство (вх.№ 2881 от 28.02.2019г.) о рассмотрении дела без участия лица. Ходатайство о рассмотрении без участия ИП <...> удовлетворено

В отношении ИП <...> составлен протокол №АР-03-19 об административном правонарушении (исх. №6/2254 от 28.02.2019г.). Назначена дата рассмотрения дела.

05.03.2019 г. от ИП <...> в адрес Управления поступили следующие документы: подписанная копия протокола об административном правонарушении,

ходатайство о рассмотрении дела без его участия (вх.№3072 от 05.03.2019г.).

13.03.2019г. ходатайство о рассмотрении дела без участия ИП <...> (вх.№3072 от 05.03.2019г.) удовлетворено.

Событие административного правонарушения вменяемое ИП <...> выражается в распространении ненадлежащей рекламы: «Помощь специалиста. Решу нерешаемое, отведу неминуемое, исполню заказанное (8) 903 602-60-50.» с фотографией неизвестного мужчины в белой рубашке на стр. 8.», размещенная в газете «Экспресс в Республике Башкортостан» №41 (854) от 28.10-04.11.2018г. на стр. 8, рекламодатель – ИП <...>, так как она нарушает ч.7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе», в части того, что:

- 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.

Объект правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст 14.3 КоАП РФ – отношения в области получения потребителем достоверной рекламы, соответствующей требованиям законодательства РФ о рекламе.

Субъект правонарушения - индивидуальный предприниматель <...> (<...>).

Объективная сторона данного правонарушения состоит в распространении ненадлежащей рекламы, недопустимой с точки зрения законодательства РФ о рекламе.

Субъективная сторона правонарушения характеризуется виной в форме умысла. У ИП <...> имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Таким образом, состав административного правонарушения имеется.

Место совершения административного правонарушения – Республика Башкортостан.

Время совершения административного правонарушения – в период с 28.10.2018г. по 04.11.2018г.

В силу ч.1 ст. 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.

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.

На основании статьи 4 Федерального закона от 24 июля 2007 г. № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к категории субъектов малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, крестьянские (фермерские) хозяйства.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства (номер – ИЭ9965-19-1923143 от 01.03.2019г.) ИП <...> относится к категории субъекта малого и среднего предпринимательства – микропредприятие.

В материалах дела №АР-03-19 отсутствует информация о привлечении ИП <...>, к административной ответственности по статье 14.3 КоАП РФ ранее, что также было отражено в протоколе об административном

правонарушении. Данная реклама распространялась только на территории Республики Башкортостан.

Данное правонарушение не повлекло за собой причинение 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 имущественного ущерба.

Руководствуясь статьями 2.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.4, ч.1 ст. 14.3, 23.48, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать индивидуального предпринимателя <...> (<...>), виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ и подвергнуть административному наказанию в виде **предупреждения**.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано лицами, указанными в статьях 25.1 - 25.5 КоАП РФ, вынесенное должностным лицом – в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела.

В соответствии с частью 2 статьи 30.1 КоАП РФ в случае, если жалоба на постановление по делу об административном правонарушении поступила в суд или вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, жалобу рассматривает суд.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.2 КоАП РФ жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается судье, в орган,

должностному лицу, которыми вынесено постановление по делу и которые обязаны в течение трех суток со дня поступления жалобы направить ее со всеми материалами дела в соответствующий суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.2 КоАП РФ жалоба может быть подана непосредственно в суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, уполномоченным ее рассматривать.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

ВРИО заместителя руководителя

<...>