Исх. №04-08/436 от 17.01.2020

Я, временно исполняющий обязанности заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан <…> – (должностное лицо), рассмотрев протокол и материалы дела №016/04/14.3-1/2020 об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица ООО «Интернет Решения» (место нахождения юридического лица: <…>; ОГРН: <…>, дата присвоения ОГРН: <…>, ИНН: <…>, КПП: <…>) по факту нарушения требований пункта 1 части 2 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в отсутствии ООО «Интернет Решения» или его представителя по доверенности, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения настоящего административного дела,

УСТАНОВИЛ:

В ходе проведения государственного надзора Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление) были установлены признаки правонарушения по факту распространения рекламы интернет-магазина ООО «Интернет Решения» следующего содержания: «OZON - интернет-магазин №1 в России. 15.000.000 товаров», которая имеет признаки нарушения Федерального закона «О рекламе».

Изображения представлены ниже.

Вышеуказанная реклама может вводить потребителей в заблуждение относительно преимущества рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Согласно пункту 1 части 3 статьи 5 Федерального 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.

Согласно пункту 29 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» При рассмотрении дел о признании рекламы недостоверной судам необходимо исходить из следующего.

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 связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, 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 (пункт 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе»).

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5 данного закона предусмотрена для рекламодателя.

Согласно Письму ФАС России от 25.09.2019 NAK/83509/19 «О разъяснении по вопросу рекламы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» Федеральный закон "О рекламе" не содержит специальных требований к рекламе, распространяемой в социальных сетях.

В то же время такая реклама должна соответствовать как общим требованиям, установленным Федеральным законом "О рекламе", в том числе требованиям достоверности и добросовестности, так и специальным требованиям, установленным указанным Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров и услуг.

В случае выявления нарушений Федерального закона "О рекламе" антимонопольные органы привлекают виновных лиц к ответственности.

В соответствии с ответом на запрос Управления, рекламные материалы, содержащие фразу «OZON - интернет-магазин №1 в России. 15.000.000 товаров» распространялись ООО «Интернет Решения» только в социальной сети Instagram, данные рекламные материалы были подготовлены в качестве черновика и не подлежали публикации, тем не менее, по техническим причинам указанный текст оказался опубликованным.

Между ООО «Интернет Решения» и ООО «Лайон Коммьюникейшнз» заключено агентское соглашение №<…> от <…>г. согласно которому Агент (ООО «Лайон Коммьюникейшнз») обязуется за вознаграждение по поручению Принципала (ООО «Интернет Решения») совершать от своего имени и за счет Принципала сделки с третьими лицами в целях размещения рекламных материалов в сети Интернет и управлению рекламными компаниями Принципала на Интернет-ресурсах.

Согласно пункту 5.4 данного соглашения если Принципал, не смотря на своевременное, обоснованное и письменное предупреждение, полученное от Агента, не изменит свое требование к рекламе, о чем письменно уведомит Агента, либо не представит по требованию Агента документальное подтверждение достоверности представляемой для размещения рекламы информации, либо не устранит иные обстоятельства, которые могут привести к признанию рекламы не

соответствующей действующему законодательству о рекламе, считается, что Принципал взял на себя риски, возникающие от признания государственными органами такой рекламы ненадлежащей, и обязуется возместить Агенту все расходы и платежи, которые могут быть возложены на Агента третьими лицами, в т.ч. государственными органами.

Вместе с тем, в материалах дела отсутствует информация о предупреждении Агентом Принципала.

Согласно статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В связи с тем, что ООО «Интернет Решения» и ООО «Лайон Коммьюникейшнз» (<…>; ИНН <…>), зарегистрированы на территории, подведомственной Московскому Управлению Федеральной антимонопольной службы, на основании пункта 3.34 приказа ФАС России от 23.11.2012г. № 711/12 «Об утверждении Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» и в соответствии с пунктом 6 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, Татарстанское УФАС России ходатайствовало перед ФАС России о наделении полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе в отношении ООО «Интернет Решения» и ООО «Лайон Коммьюникейшнз» по факту распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

ФАС России рассмотрев данное ходатайство, наделил Татарстанское УФАС вышеуказанными полномочиями.

В адрес Татарстанского УФАС России были представлены письменные пояснения от ООО «Лайон Коммьюникейшнз», согласно которым размещение рекламных материалов рекламодателя на интернет ресурсе Instagram было согласовано рекламодателем в дополнительном соглашении №<…> и осуществлялось тем же лицом самостоятельно.

На заседании Комиссии, которое было назначено 20 ноября 2019 года в 13 часов 30 минут, представитель ООО «Интернет Решения» пояснил, что ООО «Лайон Коммьюникейшнз» (далее – Общество) не несет ответственность за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, так как указанное Общество только предоставляет возможность рекламодателю самостоятельно создать рекламный текст, который будет распространяться в сети Интернет.

Также, согласно пояснениям представителя ООО «Интернет Решения» в рекламе, распространяемой в социальной сети Instagram отображался текст: «OZON – интернет-магазин №1 в России. 15000000 товаров», который был подготовлен в качестве черновика и не подлежал публикации. Тем не менее, по техническим причинам указанный текст все же отобразился в рекламе. К тому же, необходимо отметить, что данный представитель согласился с вменяемым ООО «Интернет

Решения» нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем 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 КоАП РФ, – 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.

Таким образом, действия ООО «Интернет Решения», выразившиеся в нарушении законодательства о рекламе, образуют состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Время совершения административного правонарушения: 07.11.2019 г.

Место совершения административного правонарушения: территория распространения ненадлежащей рекламы ООО «Интернет Решения» с текстом: «OZON - интернет-магазин №1 в России. 15.000.000 товаров» в социальной сети Instagram.

ООО «Интернет Решения» надлежащим образом уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении.

Рассмотрение дела об указанном правонарушении состоялось 13 января 2020 года в 16 часов 30 минут по адресу: г. Казань, ул. Московская, д. 55, в отсутствии ООО «Интернет Решения» либо его представителя по доверенности.

Доказательствами по данному делу являются материалы дела №016/05/5-1901/2019, возбужденного Татарстанским УФАС России по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (Исх. №АР-08/17325 от 21.11.2019) по делу №016/05/5-1901/2019 рекламы ООО «Интернет Решения» с текстом: «OZON - интернет-магазин №1 в России. 15.000.000 товаров» признана несоответствующей требованиям пункта 1 части 2 статьи 5 Закона «О рекламе», в части содержания некорректных сравнений рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица (личность виновного, его имущественное положение) обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств смягчающих и отягчающих административную ответственность, Управлением не установлено.

Учитывая то обстоятельство, что у ООО «Интернет Решения» имелись условия для

соблюдения требований Закона «О рекламе», оснований для признания указанного правонарушения в силу статьи 2.9 КоАП РФ малозначительным не имеется.

Совершенное правонарушение, не является исключительным случаем, поэтому не могло быть расценено в качестве малозначительного. Ответственность за указанные деяния наступает независимо от возникновения или не возникновения общественно опасных последствий. Наступление общественно опасных последствий при совершении правонарушений с формальным составом презюмируется самим фактом совершения действий или бездействия.

Обязанность каждого соблюдать закон, закреплена в Конституции Российской Федерации.

В рассматриваемом случае совершенное правонарушение посягает на права неопределенного круга лиц, как возможных потребителей рекламируемых услуг на получение полной и достоверной информации, что создает в результате совершения данного правонарушения существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы.

При рассмотрении настоящего дела обстоятельств, предусмотренных статьей 24.5 КоАП РФ, не выявлено, равно, как отсутствуют и иные основания для прекращения производства по делу об административном правонарушении.

Оснований для применения статьи 2.9 КоАП РФ не установлено.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3, частью 3.2 и 3.3 статьи 4.1, частью 2 статьи 25.1, статьей 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ООО «Интернет Решения» (место нахождения юридического лица: <…>; ОГРН: <…>, дата присвоения ОГРН: <…>, ИНН: <…>, КПП: <…>), виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (ста тысяч) рублей 00 копеек.

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

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60 (шестидесяти) дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, за исключением случая, предусмотренного частью 1.1 статьи 32.2 КоАП РФ, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Сумма административного штрафа должна быть перечислена по следующим реквизитам:

Банк получателя – <…>;

БИК Банка – <…>;

Расчетный счет – <…>;

Получатель – <…>;

ИНН получателя – <…>;

КПП получателя – <…>;

ОКТМО – <…>;

КБК – <…>;

УИН – <…>.

Назначение платежа – денежное взыскание (штраф) за нарушение законодательства о рекламе, налагаемое федеральным органом государственной власти по делу №016/04/14.3-1/2020.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу в Татарстанское УФАС России, ул. Московская д. 55, г. Казань, 420021, тел: 8(843) 238-19-46.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ, при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 или 1.1 статьи 32.2 КоАП РФ, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, в отношении лица, не уплатившего административный штраф, 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 (за исключением судебного пристава-исполнителя), составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, в соответствии с которой неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с пунктом 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007г. №229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 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 суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 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.

<…> – (должностное лицо)