

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о выдаче предупреждения по делу об административном правонарушении № 87/09-АДМ-2017

«14» апреля 2017 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 87/09-АДМ-2017, возбужденного протоколом от 28.02.2017г. в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Вектор» (ИНН 4205198197, ОГРН 1104205006432, юридический адрес: 650000, г.Кемерово, пр.Советский, 43, дата регистрации в качестве юридического лица: 16.04.2010г.; далее – ООО «Вектор») в присутствии защитника ООО «Вектор» <...> (далее – <...>) (доверенность <...> от 01.03.2017г.),

УСТАНОВИЛА:

29.11.2016г. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 102/Р-2016 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ООО «Вектор» нарушившим требования [пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 4 части 2 статьи 5](#) Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе») при проведении в период май – июнь 2016г. рекламной акции под названием «Лучшее за те же деньги! ШАШЛЫКВПОДАРОК».

Согласно [статье 5](#) ФЗ «О рекламе», реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с [пунктом 1 части 2 статьи 5](#) ФЗ «О рекламе», недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

[Пунктом 4 части 2 статьи 5](#) ФЗ «О рекламе» установлено, что недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

В рассматриваемой рекламе содержится некорректное сравнение, сопоставление исключительности предоставляемых услуг, по отношению к услугам предоставляемым другим участником рынка (конкурентом).

В данном случае, утверждение «Лучшее за те же деньги! ШАШЛЫКВПОДАРОК», способно оказать влияние на конкуренцию.

Привлечение к своим услугам потребителей, которые полагают, что приобретение

услуг выгоднее в рекламируемом учреждении, поскольку здесь более качественные услуги, влечет создание условий, способствующих перераспределению - приобретению потребителей конкурента и является актом недобросовестной конкуренции.

На основании изложенного вышеуказанная реклама содержит некорректное сравнение услуг, предоставляемых в гриль - баре «People,s», с аналогичными услугами гриль – бара «ШашлыкоFF» и является недобросовестной на основании [пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 4 части 2 статьи 5](#) ФЗ «О рекламе».

Пунктом 9 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что недобросовестная конкуренция - это любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Пунктом 1 статьи 14.1 ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию путем дискредитации, а именно не допускается недобросовестная конкуренция путем дискредитации, то есть распространения ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту и (или) нанести ущерб его деловой репутации, в том числе в отношении качества и потребительских свойств товара, предлагаемого к продаже другим хозяйствующим субъектом-конкурентом, назначения такого товара, способов и условий его изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования такого товара, его пригодности для определенных целей.

Действия ООО «Вектор» по проведению рекламной акции вблизи гриль - бара «ШашлыкоFF», содержащей некорректное сравнение: «Лучшее за те же деньги!» об услугах, предоставляемых в гриль – баре «ШашлыкоFF», являются актом недобросовестной конкуренции, поскольку направлены на получение необоснованных преимуществ отток клиентов у гриль - бара «ШашлыкоFF», и имеют своей целью подрыв доверия клиентуры к конкуренту и его продукции.

В соответствии с пунктом 1 статьи 14.3 ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем некорректного сравнения хозяйствующего субъекта и (или) его товара с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром, в том числе: сравнение с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром путем использования слов «лучший», «первый», «номер один», «самый», «только», «единственный», иных слов или обозначений, создающих впечатление о превосходстве товара и (или) хозяйствующего субъекта, без указания конкретных характеристик или параметров сравнения, имеющих объективное подтверждение, либо в случае, если утверждения, содержащие указанные слова, являются ложными, неточными или искаженными.

В рекламной акции под названием «Лучшее за те же деньги! ШАШЛЫКВПОДАРОК» содержится некорректное сравнение, сопоставление исключительности товаров (услуг) ООО «Вектор», по отношению к другому участнику рынка (конкуренту - ООО «Кемерово-1»).

Некорректность сравнения предоставляемых услуг в гриль - баре «People,s» с услугами, реализуемыми другими продавцами (гриль - бар «ШашлыкоFF»), следует из того, что формируется общая оценка более качественных (лучших) условий оказания услуг перед конкурентами.

Использованное при проведении рекламной акции словосочетания «Лучшее за те же деньги!» предполагает, что рекламируемые таким способом услуги должны быть более востребованы со стороны потребителей с точки зрения их лучшего качества за ту же цену. Указанная реклама свидетельствует о том, что другой гриль - бар «ШашлыкоFF» предоставляет услуги более низкого качества.

Таким образом, действия ООО «Вектор» по проведению рекламной акции «Шашлыквподарок», содержащей некорректное сравнение «Лучшее за те же деньги!» об услугах, предоставляемых в гриль – баре «ШашлыкоFF», противоречат ФЗ «О защите конкуренции», обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, принципам разумности, справедливости и могут причинить убытки другому хозяйствующему субъекту – конкуренту в виде оттока потребителей, нанести вред его деловой репутации и имеют своей целью подрыв доверия клиентуры к конкуренту и его продукции, что является недобросовестной конкуренцией и противоречит требованиям пункту 1 статьи 14.1, пункту 1 статьи 14.3 ФЗ «О защите конкуренции».

Доказательством наличия в действиях ООО «Вектор» акта недобросовестной конкуренции, выразившихся в проведении рекламной акции «Шашлыквподарок», содержащей некорректное сравнение «Лучшее за те же деньги!» об услугах, предоставляемых в гриль – баре «ШашлыкоFF» являются видеозапись распространения флаеров вблизи гриль - бара «ШашлыкоFF», снятая на мобильный телефон, представленная заявителем, акт осмотра сайта от 06.07.2016г. по адресу: <...> и представленные ООО «Кемерово-1» в адрес Кемеровского УФАС России скриншоты страниц с данного сайта.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных [пунктом 1 части 2 статьи 5](#), [пунктом 4 части 2 статьи 5](#) ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО «Вектор».

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и влечет наложение штрафа на физических лиц - 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.

Действия ООО «Вектор» по проведению рекламной акции вблизи гриль – бара «ШашлыкоFF», содержащей некорректное сравнение: «Лучшее за те же деньги!» об услугах, предоставляемых в гриль – баре «ШашлыкоFF», подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1

статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц – от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Время совершения ООО «Вектор» административного правонарушения: май – июнь 2016г.

Место совершения ООО «Вектор» административного правонарушения: г. Кемерово.

15.12.2016г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 18.01.2017г. в 09 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «Вектор» заказным письмом с уведомлением.

18.01.2017г. на составление и подписание протокола ООО «Вектор» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Вектор» о дате, времени и месте составления и подписания протокола Кемеровское УФАС России не располагало.

18.01.2017г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 28.02.2017г. в 09 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «Вектор» и ООО «Парк ИТ» управляющей организации ООО «Вектор» согласно выписке из ЕГРЮЛ заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой от 26.01.2017г.: «Получено адресатом» и «Срок хранения истек. Выслано обратно отправителю» имеются в материалах дела).

28.02.2017г. состоялась процедура составления и подписания протокола № 87/09-АДМ-2017 об административном правонарушении в присутствии защитника ООО «Вектор» <...> по доверенности от 01.08.2016г., которая пояснила, что с нарушением не согласна, поскольку, по мнению общества, при проведении рекламной акции отсутствует некорректное сравнение, поскольку в рекламе отсутствует указание на товары/услуги третьих лиц, с которыми производится сравнение, а заявителем не представлено доказательств наличия отрицательных последствий от проведения ООО «Вектор» спорной рекламной акции и нарушения его прав и законных интересов.

28.02.2017г. определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 87/09-АДМ-2017 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 13.03.2017г. на 09 часов 30 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ООО «Вектор» и ООО «Парк ИТ» управляющей организации ООО «Вектор» заказным письмом с уведомлением о вручении.

13.03.2017г. на рассмотрение дела об административном правонарушении № 87/09-АДМ-2017 законный представитель не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Вектор» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 13.03.2017г. рассмотрение дела № 87/09-АДМ-2017 было

отложено на 14.04.2017г. на 11 часов 00 минут. Копия определения была направлена в адрес ООО «Вектор» и ООО «Парк ИТ» управляющей организации ООО «Вектор» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой: «Получено адресатом» (ООО «Вектор») и «неудачная попытка вручения» (ООО «Парк ИТ») имеются в материалах дела).

14.04.2017г. состоялось рассмотрение дела № 87/09-АДМ-2017 об административном правонарушении, в присутствии защитника ООО «Вектор» <...>, которая поддержала представленные ранее пояснения.

Изучив материалы дела № 87/09-АДМ-2017 об административном правонарушении, заслушав пояснения защитника ООО «Вектор» заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия ООО «Вектор» по проведению рекламной акции вблизи гриль – бара «ШашлыкоFF», содержащей некорректное сравнение: «Лучшее за те же деньги!» об услугах, предоставляемых в гриль – баре «ШашлыкоFF», подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ

Согласно статье 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.

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

ООО «Вектор» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у ООО «Вектор» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным юридическим лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Следовательно, действия ООО «Вектор», выразившиеся в нарушении требования [пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 4 части 2 статьи 5](#) ФЗ «О рекламе» при проведении в период май – июнь 2016г. рекламной акции под названием «Лучшее за те же деньги! ШАШЛЫКВПОДАРОК», следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Вектор» подтверждается протоколом по делу № 87/09-АДМ-2017 от 28.02.2017г.

Срок давности привлечения ООО «Вектор» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о

рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При рассмотрении данного дела заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств.

При этом, в соответствии с [пунктом 2 статьи 4.2](#) КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем [Кодексе](#) или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области также считает возможным, с учетом положений части 2 статьи 4.2 КоАП РФ признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину ООО «Вектор»: совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «Вектор» за совершение административного правонарушения, не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении ООО «Вектор» своих публично - правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 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.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае

совершения административного правонарушения, предусмотренного [статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33](#) настоящего Кодекса.

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.

Согласно Единому реестру субъектов малого предпринимательства, размещенного на официальном сайте rsmp.nalog.ru ООО «Вектор» является малым предприятием.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «Вектор» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, наличие статуса у ООО «Вектор» малого предприятия, отсутствие 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 отсутствие имущественного ущерба, руководствуясь статьями 4.1.1, 23.48, 29.9, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Вектор» (ИНН 4205198197, ОГРН 1104205006432, юридический адрес: 650000, г.Кемерово, пр.Советский, 43, дата регистрации в качестве юридического лица: 16.04.2010г.) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «Вектор» (ИНН 4205198197, ОГРН 1104205006432, юридический адрес: 650000, г.Кемерово, пр.Советский, 43, дата регистрации в качестве юридического лица: 16.04.2010г.) предупреждение.

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 течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.