

УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ул. Спасская, д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03

www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 120 О НАЗНАЧЕНИИ АДМИНИСТРАТИВНОГО НАКАЗАНИЯ

14.05.2013

ДЕЛО № 9459-К/05-2013

г. Ульяновск

Заместитель руководителя - начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области Спиридонов Иван Иванович, рассмотрев материалы дела о совершении **индивидуальным предпринимателем П<>**. (далее - ИП П<>., предприниматель), правонарушения, предусмотренного **частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях**, в отсутствие предпринимателя (о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

В Ульяновское УФАС России поступило обращение некоммерческого партнерства «Ассоциация Коммуникационных Агентств Ульяновской области» (далее - НП «АКАУ») о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (исх. № 40 от 24.09.2012, вх. № 8692 от 04.10.2012). В частности, в обращении указано, что в газете «ПОЗИТИВ Димитровград» № 34 (71) от 12.09.2012 на полосе 1 размещена реклама «Народные двери и окна», нарушающая ст. 9 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*) (служебная записка № 699 от 25.10.2012). К обращению приложен экземпляр газеты «ПОЗИТИВ Димитровград» № 34 (71) от 12.09.2012.

Учредителем газеты «ПОЗИТИВ Димитровград» является М<> Е. А., зарегистрированная в качестве индивидуального предпринимателя (далее - ИП М<>а Е.А.).

По обращению НП «АКАУ» Ульяновским УФАС России определением от 29.10.2012 возбуждено дело № 9194/05-2012 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Решением Ульяновского УФАС России от 17.12.2012 по делу № 9194/05-2012 реклама «Народные двери и окна», размещенная в газете «ПОЗИТИВ Димитровград» № 34 (71) от 12.09.2012, признана ненадлежащей, нарушающей требования ч. 7 ст. 5 и ст. 9 Федерального закона «О рекламе». Материалы дела переданы уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях по факту нарушения законодательства о рекламе.

В ходе рассмотрения дела № 9194/05-2012 установлено, что между ИП П<> А.Я. (заказчик) и ИП М<> (исполнитель) заключен договор о предоставлении рекламно-информационных услуг от 11.09.2012. Вся информация для размещения в рекламе предоставлялась ИП П<> А.Я., макет рекламы был разработан ИП М<> Е.А.

По факту распространения в газете «ПОЗИТИВ Димитровград» № 34 (71) от 12.09.2012 ненадлежащей рекламы «Народные двери и окна», нарушающей ч. 7 ст. 5 и ст. 9 Федерального закона «О рекламе», заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. в отношении рекламодателя ИП П<> А.Я. вынесено определение от 12.02.2013 о возбуждении дела об административном правонарушении № 9459-К/05-2013 и проведении административного расследования по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении назначено на 28.02.2013 в 14 час. 30 мин. Определение от 12.02.2013 направлено ИП П<> А.Я. по адресу места регистрации заказным письмом с уведомлением № 43202059035001 от 12.02.2013, которое по состоянию на 28.02.2013 ИП П<> А.Я. не получено по неустановленным причинам (впоследствии указанное заказное письмо возвращено в Ульяновское УФАС России по истечении срока хранения в отделении почтовой связи).

В соответствии с ч. 5 ст. 28.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях срок проведения административного расследования не может превышать один месяц с момента возбуждения дела об административном правонарушении. В исключительных случаях указанный срок по письменному ходатайству должностного лица, в производстве которого находится дело, может быть продлен решением руководителя органа, в производстве которого находится дело об административном правонарушении, или его заместителя - на срок не более одного месяца.

Определением от 01.03.2013 временно исполняющий обязанности руководителя Ульяновского УФАС России Спиридонов И.И. продлил срок административного расследования по делу № 9459-К/05-2013 на один месяц - до 12.04.2013.

Кроме того, Ульяновским УФАС России направлен запрос (исх. № 1019-05 от 28.02.2013) в Межрайонную инспекцию ФНС России № 7 по Ульяновской области о месте регистрации ИП П<> А.Я., на который получен ответ с приложением выписки из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей на ИП П<> А.Я. (исх. № 06-20/04551 от 11.03.2013, вх. № 2020 от 15.03.2013), из которой

следует, что ИП П<> А.Я. по состоянию на 11.03.2013 зарегистрирован все по тому адресу.

Определение от 01.03.2013 о назначении даты и времени составления протокола об административном правонарушении по делу № 9459-К/05-2012 на 01.04.2013 в 11 час. 00 мин. направлено ИП П<> А.Я. по указанному адресу заказным письмом с уведомлением № 43206860750009 от 01.03.2013, которое предпринимателем получено 02.03.2013.

По состоянию на 01.04.2013 в Ульяновское УФАС России ИП П<> А.Я. письменного пояснения и иных документов, запрошенных определением от 01.03.2013, не представлено.

На основании статей 28.1 - 28.3, 28.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 01.04.2013 заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. в отношении ИП П<> А.Я. (в его отсутствие) составлен протокол об административном правонарушении № 89 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Копия протокола об административном правонарушении № 89 от 01.04.2013 и определение от 01.04.2013 о назначении рассмотрения дела № 9459-К/05-2013 на 16.04.2013 в 11 час. 00 мин. направлены ИП П<> А.Я. по адресу его места регистрации заказным письмом с уведомлением № 43201761030274 от 01.04.2013, которое по состоянию на 16.04.2013 адресатом не получено.

Согласно ч. 2 ст. 29.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в случае поступления ходатайств от участников производства по делу об административном правонарушении либо в случае необходимости в дополнительном выяснении обстоятельств дела срок рассмотрения дела может быть продлен судьей, органом, должностным лицом, рассматривающими дело, но не более чем на один месяц.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. определением от 16.04.2013 срок рассмотрения дела № 9459-К/05-2013 продлен до 16.05.2013, рассмотрение дела назначено на 14.05.2013 в 14 час. 00 мин. Определение от 16.04.2013 направлено ИП П<>у А.Я. по адресу его места регистрации заказным письмом с уведомлением № 43206861752835 от 17.04.2013, которое по состоянию на 14.05.2013 адресатом не получено.

В соответствии с п. 24.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при решении арбитражным судом вопроса о том, имело ли место надлежащее извещение лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, либо его законного представителя о составлении протокола об административном правонарушении, следует учитывать, что [КоАП](#) РФ не содержит оговорок о необходимости направления извещения исключительно какими-либо определенными способами, в частности путем направления по почте заказного письма с уведомлением о вручении или вручения его адресату непосредственно.

Следовательно, извещение не может быть признано ненадлежащим лишь на том основании, что оно было осуществлено каким-либо иным способом (например, путем направления телефонограммы, телеграммы, по факсимильной связи или электронной почте либо с использованием иных средств связи).

Также надлежит иметь в виду, что не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением, несмотря на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств).

Таким образом, ИП П<> А.Я. считается уведомленным о месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении.

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 9194/05-2012 и дела об административном правонарушении № 9459-К/05-2013 усматривается следующее.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение НП «АКАУ» о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (исх. № 40 от 24.09.2012, вх. № 8692 от 04.10.2012). В частности, в обращении указано, что в газете «ПОЗИТИВ Димитровград» № 34 (71) от 12.09.2012 на полосе 1 размещена реклама «Народные двери и окна», нарушающая ст. 9 Федерального закона «О рекламе».

Указанная реклама имеет следующее содержание. В верхней части рекламы шрифтом белого цвета выполнена надпись «Народные двери и окна», под которой шрифтом белого цвета с черной окантовкой приведен текст следующего содержания: «Только до 1 СЕНТЯБРЯ! Специальное предложение. При заказе окна, родителям школьников - ПОДАРОК!». Далее в центральной части рекламы слева шрифтом меньшего размера указано: «Металлопластиковые окна Входные и стальные двери Аллюминиевые балконы Жалюзи Беспроцентная рассрочка, гарантия 15 лет». Под данным текстом на полосе коричневого цвета белыми буквами указано: «Мы работаем без выходных». Ниже шрифтом белого цвета выполнена надпись с адресом и телефоном. В правой части рекламы выполнены изображение двух золотых колокольчиков, перевязанных вместе красной лентой, а также изображение белой оконной рамы, за которой виднеется голубое небо, зеленый лес и зеленая равнина. На изображение оконной рамы наложена выполненная каллиграфическим шрифтом красного цвета с белой окантовкой надпись «С нами всегда на 5+». Ниже указаны сайт и телефон. Под указанной надписью приведены фирменный логотип социальной сети «ВКонтакте», а также надпись «vk.com/narodnye», выполненная шрифтом белого цвета. По нижнему краю рекламы черными буквами указано: «реклама ОГРН 1067302015770».

Все надписи и изображения выполнены на красном фоне.

Какая-либо иная информация в рекламе не содержится.

Согласно данным с официального сайта Федеральной налоговой службы www.egrul.nalog.ru лицом, которому присвоен регистрационный номер <...> , является общество с ограниченной ответственностью «Народные Двери и Окна» (далее - ООО «Народные Двери и Окна»).

В соответствии с п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального 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; объект рекламирования - 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.

В силу п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация о проведении акции по выдаче подарка при заказе окна родителями школьников, размещенная в газете «ПОЗИТИВ Димитровград» № 34 (71) от 12.09.2012, является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования - лицу, обозначенному как «Народные двери и окна», товарам, им реализуемым, а также акции, им проводимой.

Согласно ч. 7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» 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 ходе рассмотрения дела № 9194/05-2012 Комиссией установлено, что ООО «Народные Двери и Окна», чье фирменное наименование содержится в рассматриваемой рекламе, не имеет никакого отношения к рекламе, акции по выдаче подарка при заказе окна родителями школьников не проводило. ИП П<> А.Я., разместивший рекламу в газете «ПОЗИТИВ Димитровград» № 34 (71) от 12.09.2012, является лишь дилером ООО «Народные Двери и Окна». Права на использование своего фирменного наименования обществом ИП П<> А.Я. либо иным лицам не передавало.

Тем самым, потребители рекламы «Народные двери и окна», размещенной в газете «ПОЗИТИВ Димитровград» № 34 (71) от 12.09.2012, вводятся в заблуждение, поскольку организатором акции по выдаче подарка при заказе окна родителями школьников является иное лицо, нежели ООО «Народные Двери и Окна», чье фирменное наименование использовано в рекламе и с продукцией которого потребители рекламы могут ассоциировать товар, упомянутый в рекламе.

В соответствии со ст. 9 Федерального закона «О рекламе» в рекламе, сообщающей о проведении стимулирующей лотереи, конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара (далее - стимулирующее мероприятие), должны быть указаны:

- 1) сроки проведения такого мероприятия;
- 2) источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

В нарушение данной нормы закона в рекламе акции по выдаче подарка при заказе окна родителями школьников отсутствуют информация о сроках её проведения, а

также сведения об источнике информации об организаторе акции, правилах её проведения, сроках, месте и порядке получения указанного подарка.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно ч.ч. 6, 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 5 указанного Федерального закона, несёт рекламодатель, а за нарушение ст. 9 - рекламодатель и рекламодатель-распространитель.

В соответствии с п.п. 5 и 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламодатель-распространителем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ходе рассмотрения дела № 9194/05-2012 установлено, что между ИП П<> А.Я. (заказчик) и ИП М<>й Е.А. (исполнитель) заключен договор о предоставлении рекламно-информационных услуг от 11.09.2012. Вся информация для размещения в рекламе предоставлялась ИП П<> А.Я., макет рекламы был разработан ИП М<>й Е.А.

ИП П<>м А.Я. произведена оплата услуг ИП М<>ой Е.А. в размере 3 500 рублей за размещение публикации в газете «ПОЗИТИВ Димитровград» № 71 (приходный кассовый ордер № 40 от 11.09.2012).

Следовательно, рекламодателем в данном случае является ИП П<>н А.Я., а рекламопроизводителем и рекламодатель-распространителем - ИП М<>а Е.А.

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодатель-распространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Согласно ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (*Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ, в редакции Федерального закона от 28.12.2009 № 380-ФЗ*) нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодатель-распространителем законодательства о рекламе (в том числе ст.ст. 5, 9 Федерального закона «О рекламе»), за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, 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 со ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные

лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Таким образом, **индивидуальным предпринимателем П<>ом А. Я.** совершено административное правонарушение, за которое частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена ответственность в виде штрафа в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей на граждан; от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей - на должностных лиц и на юридических лиц - в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

При назначении административного наказания учитываются характер совершенного административного правонарушения, степень вины лица в совершении правонарушения. В частности, учитывается, что в данном случае нарушено право неограниченного круга потребителей рекламы на получение добросовестной и достоверной рекламы. Нормы рекламного законодательства, нарушенные ИП П<>ом А.Я. (ст.ст. 5, 9 Федерального закона «О рекламе»), направлены на недопущение обмана граждан.

Обстоятельства, признаваемые смягчающими административную ответственность, отягчающими административную ответственность, отсутствуют.

Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное ИП П<>ом А.Я., несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы. Данное обстоятельство исключает применение ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь статьями 4.1, 4.2, 4.3, 29.6, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях **индивидуального предпринимателя П<>а А. Я.** наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить **индивидуальному предпринимателю П<>у А. Я.** административное наказание в виде штрафа в размере **4 000 (Четыре тысячи) рублей.**

На постановление может быть подана жалоба вышестоящему должностному лицу, в Федеральную антимонопольную службу (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, 11) либо в арбитражный суд, в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством в течение десяти дней со дня получения копии постановления.

*В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ (в редакции Федерального закона от 05.04.2013 № 49-ФЗ) административный штраф должен быть уплачен **не позднее шестидесяти дней** после истечения срока на обжалование постановления либо со дня истечения срока отсрочки (рассрочки) уплаты штрафа.*

Штраф уплачивается по следующим реквизитам:

Получатель платежа: УФК по Ульяновской области (Управление Федеральной антимонопольной службы).

Налоговый орган: ИНН 7325002331.

Код КПП 732501001.

Номер счета получателя платежа: 40101810100000010003 в ГРКЦ ГУ Банка России по Ульяновской области, г. Ульяновск, БИК 047308001.

Код бюджетной классификации 16111626000016000140.

ОКАТО 73401000000.

Наименование платежа: *Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе (с указанием номера дела и постановления).*

Об уплате штрафа сообщить **в срок до 05.08.2013**, представив в Ульяновское УФАС России надлежащим образом заверенную **копию платежного документа**.

При неуплате административного штрафа в срок, предусмотренный ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ, копия постановления о наложении административного штрафа направляется судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Кроме того, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, принимают решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ.

Заместитель руководителя управления -

начальник отдела

И.И. Спиридонов