

<...>

руководителю отдела маркетинга ООО «КУЗМИНКИ»

398051, Липецкая область, Липецкий район, территория Кузминки, владение 1
sale@kuzminki48.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 048/04/14.3-780/2022 в виде предупреждения

17 августа 2022 года г. Липецк

Резолютивная часть постановления объявлена 17 августа 2022 года

Постановление в полном объеме изготовлено 17 августа 2022 года

Я, заместитель руководителя – начальник отдела защиты конкуренции Управления Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области <...>, рассмотрев дело об административном правонарушении № 048/04/14.3-780/2022, возбужденное в отношении должностного лица - руководителя отдела маркетинга ООО «КУЗМИНКИ» (ИНН: 4813025538; ОГРН: 1134813001025; адрес: 398501, Липецкая обл., Липецкий р-н, территория Кузминки, владение 1), <...> (паспорт <...>, зарегистрирован по адресу: <...>), по ч. 1 ст. 14.3. КоАП РФ,

в отсутствие лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, <...>, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛ:

Специалистами Липецкого УФАС России установлен факт распространения рекламы следующего содержания: «Семейная трапеза Трудно быть скромным Когда ты лучший ✓ сочные ✓ сытные ✓ ароматные Семейная трапеза сосиски МОЛОЧНЫЕ ГОСТ» на рекламном щите, расположенном на ул. Политехнической (в районе дома

№ 7 по ул. С.С. Бехтеева), мкр. Университетский, г. Липецк. Данная реклама содержит признаки нарушения Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ

«О рекламе» (далее - Закон о рекламе).

В соответствии с п. 2 ст. 3 Закона о рекламе 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.

П. 3 ст. 3 Закона о рекламе гласит, что товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Указанная информация о товаре (сосиски «Семейная трапеза» молочные ГОСТ), размещенная на рекламном щите на ул. Политехнической (в районе дома № 7 по ул. С.С. Бехтеева), мкр. Университетский, г. Липецк, соответствует понятию, изложенному в ст. 3 Закона о рекламе и является рекламной.

В соответствии с ч. 1 ст. 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются. Согласно п. 1 ч. 2 ст. 5 недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Согласно ст. 14.3 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ (ред. от 11.06.2022) «О защите конкуренции», под некорректным сравнением понимается, в том числе: 1) 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;

Согласно разделу 9 письма ФАС России от 24.12.2015 № ИА/74666/15 "О применении "четвертого антимонопольного пакета", некорректное сравнение, предусмотренное п. 1 ст. 14.3, имеет отношение к неограниченному кругу хозяйствующих субъектов-конкурентов и (или) их товаров.

В ответ на запрос Липецкого УФАС России ООО «КУЗМИНКИ» предоставило копию диплома XXIII Всероссийской агропромышленной выставки «Золотая осень 2021», в соответствии с которой продукция ООО «КУЗМИНКИ», в том числе сосиски «Молочные ГОСТ» Семейная трапеза, награждены золотой медалью.

Вместе с тем необходимо учитывать, что используемая в рекламе фраза «Трудно быть скромным, когда ты лучший», является характеристикой не товара, а хозяйствующего субъекта – ООО «КУЗМИНКИ». При этом конкретных характеристик или параметров сравнения, объективно подтверждающих использование характеристики «лучший» в отношении хозяйствующего субъекта, реклама не содержит.

Таким образом, реклама следующего содержания: «Семейная трапеза Трудно быть скромным Когда ты лучший ✓ сочные ✓ сытные ✓ ароматные Семейная трапеза сосиски МОЛОЧНЫЕ ГОСТ» на рекламном щите, расположенном на ул. Политехнической (в районе дома № 7 по ул. С.С. Бехтеева), мкр. Университетский, г. Липецк, содержит признаки нарушения пункта 1 части 2 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных требованиями, установленных частью 2 статьи 5 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

П. 5 ст. 3 Закона о рекламе гласит, что рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Как следует из информации, размещенной в рекламе, и из ответа ООО «КУЗМИНКИ» на запрос, рекламодателем указанной рекламы является ООО «КУЗМИНКИ» (ИНН: 4813025538; ОГРН: 1134813001025; адрес: 398501, Липецкая обл., Липецкий р-н, территория Кузминки, владение 1).

Определением от 17.06.2022 № 4286-04 рассмотрение дела назначено на 12.07.2022 на 11:00. На рассмотрение дела № 048/05/5-546/2022 явился представитель ООО «КУЗМИНКИ» <...> (доверенность бн от 12.07.2022). В ходе рассмотрения представитель представил пояснения Общества, в которых указано, что: «действия по разработке макета плаката, содержащего слова «Трудно быть скромным, когда ты лучший», а также действия по его размещению были осуществлены <...> по его личной инициативе. ООО «КУЗМИНКИ» в лице его руководителей не было уведомлено <...> о планируемом размещении вышеуказанного плаката, макет плаката, а также сам плакат и его размещение не согласовывались с руководством ООО «КУЗМИНКИ». Также представитель ООО «КУЗМИНКИ» представил объяснительную руководителя отдела маркетинга ООО «КУЗМИНКИ» <...>, в которой <...> подтверждает, что осуществил разработку и размещение указанной рекламы единолично, по собственной инициативе и без согласования с руководством ООО «КУЗМИНКИ».

Также в объяснительной <...> указал следующее: 1. «сообщение «Трудно быть скромным, когда ты лучший», адресовано получателю рекламы – неопределенному кругу лиц, с целью создания положительного восприятия себя самим получателем рекламы, и формирования положительного впечатления от увиденной рекламы»;

2. «Я осознаю, что креатив выполнен «на грани фола», и может восприниматься провокационно. Но он не содержит прямого утверждения о том, что сосиски Молочные ГОСТ «Семейная трапеза» либо ООО «КУЗМИНКИ» лучшие».

Материалы приобщены к делу.

Для представления ООО «КУЗМИНКИ» дополнительных материалов в рассмотрении дела объявлен перерыв до 19.07.2022. На рассмотрение дела № 048/05/5-546/2022 19.07.2022 явились представители ООО «КУЗМИНКИ» <...> (доверенность бн от 12.07.2022) и <...> (доверенность бн от 19.07.2022). ООО «КУЗМИНКИ» представило договор № 50 от 29.04.2022 г. с рекламодателем ИП <...> (ОГРНИП 319482700001522) об изготовлении и размещении рекламы, в том числе на рекламном щите, расположенном на ул. Политехнической (в районе дома № 7 по ул. С.С. Бехтеева), мкр. Университетский, г. Липецк, а также пояснения <...>, в которых он указал, что: «Проект договора, переданный мной в службы ООО «Кузминки», не прошел согласование по ряду причин, не связанных с содержанием плаката. ИП <...> были изготовлены и размещены рекламные материалы, созданные по переданному мной макету. Содержание макета с руководством не согласовывалось. О содержании размещаемых рекламно-информационных материалов руководство ООО «Кузминки» было извещено после получения Определения о возбуждении дела № 048/05/5-546/2022». Также представители поддержали заявленную ранее позицию.

Доводы ООО «КУЗМИНКИ» признаны Комиссией несостоятельными ввиду следующего: 1. Используемая в рекламе фраза «Трудно быть скромным, когда ты лучший», является характеристикой не товара, а хозяйствующего субъекта – ООО «КУЗМИНКИ». При этом конкретных характеристик или параметров сравнения, объективно подтверждающих использование характеристики «лучший» в отношении хозяйствующего субъекта, реклама не содержит.

На основании вышеизложенного, реклама следующего содержания:

«Семейная трапеза Трудно быть скромным Когда ты лучший ✓ сочные ✓ сытные ✓ ароматные Семейная трапеза сосиски МОЛОЧНЫЕ ГОСТ» на рекламном щите, расположенном на ул. Политехнической (в районе дома № 7 по ул. С.С. Бехтеева), мкр. Университетский, г. Липецк, является в силу ч. 2 ст. 5 недобросовестной, и в соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе, признана Комиссией ненадлежащей (решение по делу № 048/05/5-546/2022 от 21.07.2022).

На основании решения по делу № 048/05/5-546/2022 Комиссией принято решение выдать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе путем демонтажирования баннера с ненадлежащей рекламой. 05.08.2022 в Липецкое УФАС России поступило (вх. 608-ЭП/22) уведомление об исполнении предписания.

Частью 4 статьи 38 Закона о рекламе установлено, что нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно указанному выше, <...> совершил административное правонарушение, наказание за которое предусмотрено ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем 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.

Объектом рассматриваемого правонарушения является установленный порядок управления, в частности, в сфере государственного контроля и надзора.

Объективная сторона состоит в нарушении <...> установленных рекламным законодательством норм, и заключается в том, что он нарушил п. 1 ч. 2 ст. 5 Закона о рекламе.

Субъект правонарушения – должностное лицо - руководитель отдела маркетинга ООО «КУЗМИНКИ» <...> (паспорт <...>, зарегистрирован по адресу: <...>).

Субъективная сторона выражается в форме вины, так как <...> не проявил ту степень заботливости и осмотрительности, какая требовалась от него в целях

надлежащего исполнения законодательно установленных обязанностей, не принял всех необходимых мер для соблюдения требований законодательства, не осуществил надлежащего контроля за соблюдением требований законодательства о рекламе при размещении рекламы, тем самым совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрено частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – г. Липецк. Время совершения административного правонарушения - 01.06.2022.

На процедуру составления протокола 10.08.2022 явился <...>, (паспорт <...>, зарегистрирован по адресу: <...>). В объяснениях по содержанию протокола <...> указал следующее: «Фраза «трудно быть скромным, когда ты лучший» является характеристикой именно конкретного товара «Сосиски молочные ГОСТ», именно они изображены на рекламном носителе. Фраза не может быть характеристикой ООО «Кузминки». Действительно, фраза провокационная, но не нарушающая ничьих прав, свобод и т.д. Конкретно мне, как руководителю и создателю бренда «Семейная трапеза» трудно быть скромным, когда созданный мной продукт оказался лучшим в России в рамках Федеральной Агропромышленной выставки. Целью создания данного рекламного сообщения было создание и поддержание позитивного имиджа именно продукта «Сосиски молочные ГОСТ Семейная трапеза», а не ООО «Кузминки». На рекламном носителе ООО «Кузминки» указан лишь в виде правообладателя, что не достигает для ООО «Кузминки» никаких эффектов, в том числе и уничижение конкурентов».

Определением от 10.08.2022 № ТБ/531/22 рассмотрение дела № 048/04/14.3-780/2022 назначено на 17 августа 2022 года в 14 часов 20 мин. в Липецком УФАС России. Копия протокола и определение о назначении времени и места рассмотрения дела получены <...> лично, о чем имеются соответствующие пометки.

На рассмотрение дела № 048/04/14.3-780/2022 17.08.2022 <...>, (паспорт <...>, зарегистрирован по адресу: <...>) не явился. Ходатайства об отложении рассмотрения дела не поступало.

В соответствии с ч. 2 ст. 25.1 КоАП РФ, дело № 048/04/14.3-567/2022 рассмотрено в отсутствие лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении.

В соответствии с ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, административное наказание является установленной государственной мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

В силу ч. ч. 1, 3 ст. 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с настоящим Кодексом.

Статьей 24.1 КоАП РФ предусмотрено, что задачами производства по делам об административных правонарушениях являются всестороннее, полное, объективное и своевременное выяснение обстоятельств каждого дела,

разрешение его в соответствии с законом, обеспечение исполнения вынесенного постановления, а также выявление причин и условий, способствовавших совершению административных правонарушений.

Согласно п. 4 ст. 26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении подлежат выяснению обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, личность правонарушителя, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В соответствии с ч. 2 ст. 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Согласно ч. 4 ст. 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, юридическое лицо не подлежит административной ответственности за совершение административного правонарушения, за которое должностное лицо или иной работник данного юридического лица привлечены к административной ответственности либо его единоличный исполнительный орган, имеющий статус юридического лица, привлечен к административной ответственности, если таким юридическим лицом были приняты все предусмотренные законодательством Российской Федерации меры для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, за исключением случаев, предусмотренных частью 5 настоящей статьи.

Кроме того, состав правонарушения, квалифицируемого по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, является формальным, и угроза охраняемым общественным отношениям заключается не только в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении <...> к исполнению публично-правовых обязанностей, установленных законодательством.

Таким образом, вина <...> в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, является установленной.

В ходе рассмотрения должностным лицом рассмотрена возможность квалификации правонарушения как малозначительного в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ. Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное <...> несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы. Сравнительный анализ санкций, содержащихся в КоАП РФ,

свидетельствует о том, что нарушение законодательства о рекламе обладает высокой степенью общественной опасности.

Из положений пункта 18.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 N 10 "О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях" следует, что квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях, при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

В соответствии со ст. 1.2 КоАП РФ задачами законодательства об административных правонарушениях являются, в том числе, защита общества и государства от административных правонарушений, предупреждение административных правонарушений.

Целями Закона о рекламе являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Требования законодательства о рекламе, а также установление в ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ административной ответственности за их нарушение направлены на охрану прав потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку потребители признаются слабой стороной данных отношений.

Каких-либо обстоятельств, характеризующих случай нарушения <...> как исключительный, не установлено, а лицом таковых не приведено.

Указанные обстоятельства исключают применение в данном случае ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч. 1 ст. 4.1.1 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 ч. 2 статьи 3.4 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.

<...> ранее не привлекался к административной ответственности за совершение однородных административных правонарушений (п. 2 ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ). Также отсутствуют причинение вреда или возникновение 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, имущественный ущерб.

В соответствии с изложенным, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение.

Все процессуальные права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные КоАП РФ, соблюдены.

Учитывая характер совершенного административного правонарушения, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, обстоятельства, отягчающие административную ответственность, руководствуясь 3.2, 3.5, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

П О С Т А Н О В И Л:

Признать <...>, (паспорт <...>, зарегистрирован по адресу: <...>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить наказание в виде **предупреждения**.

В соответствии частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом в отношении юридического лица, может быть обжаловано в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством в течение 10 дней 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.

Дата вступления постановления в силу

Дата направления постановления в ФССП России

Заместитель руководителя управления-начальник отдела

<...>

Исп.<...> тел.8(4742) <...>