

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 042/04/14.3-1639/2020

об административном правонарушении

«25» ноября 2020 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-1639/2020, возбужденного протоколом от 12.10.2020 в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Агро» (ИНН 4205046162, КПП 420501001, ОГРН 1034205030749, создание юридического лица 20.02.2003, юридический адрес: 654066, Кемеровская область, г.Кемерово, ул. Пчелобазы, строение 15, далее по тексту – ООО Агро»), в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Агро»,

УСТАНОВИЛА:

07.08.2020 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/5-969/2020 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ООО Агро» нарушившим пункта 1 части 2, пункта 1 части 3, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), при размещении рекламы в газете «Эхо», следующего содержания:

«ООО АГРО Готовь пресс зимой по цене 488 000 руб. г.Кемерово 8(3842)44-14-17 Фермер, прекрати терять деньги! г.Кемерово 8(3842)44-13-07, 44-10-62. Палец двойной 260 руб. от ООО «АГРО» не уступает импортному» с изображением рекламируемой продукции.

Период размещения рекламы 07.02.2020, 14.02.2020, 21.02.2020, 28.02.2020.

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

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «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 части 7 статьи 5 ФЗ «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 соответствии с пунктом 9 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»» при анализе информации, содержащейся в рекламе, судам необходимо иметь в виду, что рекламодатель несет ответственность за достоверность не только тех сведений, которые относятся к его собственной деятельности (товару), являющейся объектом рекламирования, но и тех сведений, которые относятся к деятельности (товару) его конкурентов, объектом рекламирования не являющейся. Суды должны учитывать, что при сравнении в рекламе собственных товаров с товарами конкурентов не допускаются сравнение, основанное на несопоставимых критериях, или неполное сравнение товаров, поскольку это искажает представление о рекламируемом товаре и не позволяет объективно оценить его свойства. Поэтому реклама может быть признана недостоверной и в том случае, когда сведения, не соответствующие фактическим обстоятельствам, касаются деятельности (товара) конкурентов.

Использование сведений о преимуществах оказываемых услуг не противоречит законодательству о рекламе, в случае если такое преимущество подтверждено документально.

В тексте вышеуказанной рекламы отсутствует подтверждение того, что товар, реализуемый ООО «Агро», не уступает импортному. Реклама, не сопровождаемая таким подтверждением должна считаться недостоверной.

Текст рекламы содержит фразы: «Фермер, прекрати терять деньги! ... не уступает импортному», что создает впечатление о том, что при покупке импортного товара потребитель зря потеряет деньги, а товар, произведенный ООО «Агро» имеет преимущество перед аналогичным импортным товаром, что является некорректным сравнением товара, предлагаемого ООО «Агро», по отношению к импортному товару.

Таким образом, в нарушение пункта 1 части 2, пункта 1 части 3, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в тексте вышеуказанной рекламы:

- содержится некорректное сравнение предлагаемого к реализации товара по сравнению с аналогичным импортным товаром;
- отсутствует документальное подтверждение того, что товар, реализуемый ООО «Агро», не уступает импортному;
- отсутствует существенная информация о критериях, по которым товар, произведенный ООО «Агро», не уступает импортному, что искажает смысл информации о характеристиках предлагаемого к реализации товара, по которым он не уступает импортному.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 2, пунктом 1 части 3, частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО «Агро».

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 (далее - КоАП РФ) 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 «Агро», выразившиеся в нарушении требований пункта 1 части 2, пункта 1 части 3, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», 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 штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Время совершения ООО «Агро» административного правонарушения: 07.02.2020, 14.02.2020, 21.02.2020, 28.02.2020.

Место совершения ООО «Агро» административного правонарушения г. Кемерово, в газете «Эхо».

24.08.2020 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания на 12.10.2020 в 10 часов 30 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «Агро» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

11.09.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Агро» (исх. от 11.09.2020 № 377), из которых следует, что ООО «Агро» признает вину в полном объеме. ООО «Агро» относится к субъектам среднего предпринимательства, привлекается к административной ответственности впервые, в данном случае также отсутствует причинение вреда или угроза причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия, народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также в данном случае отсутствует имущественный ущерб.

12.10.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство представителя по доверенности ООО «Агро» (исх. от 12.10.2020 № 431) о составлении и подписании протокола об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Агро».

12.10.2020 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-1639/2020 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Агро», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении.

12.10.2020 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-1639/2020 были назначены

дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 20.10.2020 в 11 часов 30 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ООО «Агро» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «ожидает адресата в месте вручения» имеется в материалах дела).

20.10.2020 на рассмотрение дела № 042/04/14.3-1639/2020 об административном правонарушении законный представитель ООО «Агро» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Агро» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 20.10.2020 рассмотрение дела № 042/04/14.3-1639/2020 об административном правонарушении было отложено на 25.11.2020 в 09 часов 30 минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес ООО «Агро» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

24.11.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство защитника ООО «Агро» (исх. от 24.11.2020 № 547) о рассмотрении данного дела в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Агро».

24.11.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-1639/2020 в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Агро», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Изучив материалы дела № 042/04/14.3-1639/2020 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Действия ООО «Агро», выразившиеся в нарушении требований пункта 1 части 2, пункта 1 части 3, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», 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 штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

ООО «Агро» при совершении правонарушения не предвидело возможности наступления негативных последствий своих противоправных действий, хотя должно было и могло их предвидеть, исходя из правил разумности и добросовестности.

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

Следовательно, действия ООО «Агро», выразившиеся в нарушении требований пункта 1 части 2, пункта 1 части 3, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Агро» подтверждается протоколом № 042/04/14.3-1639/2020 от 12.10.2020 об административном правонарушении.

Срок давности привлечения ООО «Агро» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

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

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

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, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, 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 пришла к выводу о наличии иных смягчающих вину обстоятельств, таких как факт совершения административного правонарушения ООО «Агро» впервые и признание вины.

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

Согласно части 1 данной статьи 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 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 «Агро» имеет статус среднего предприятия.

Вместе с тем, заместителем руководителя управления установлено, что в соответствии с постановлением Суда по интеллектуальным правам от 26.02.2020 по делу № А27-8982/2019 об оспаривании решения Арбитражного суда Кемеровской области от 27.09.2019 и постановления Седьмого арбитражного апелляционного суда от 14.11.2019 по делу № А27-8982/2019 о привлечении ООО «Агро» к административной ответственности, предусмотренной частью 2 статьи 14.10 КоАП РФ, сторонами по делу которого являлись ООО «Шумахер» (в качестве третьего лица), ООО «Агро» (ответчик), Управление МВД России по г. Кемерово (заявитель), суд сделал вывод об отсутствии оснований для замены административного штрафа на предупреждение, поскольку правообладателю был причинен имущественный ущерб, а использование контрафактной продукции (косилочный палец двойной 12 мм «Шумахер») может создавать угрозу жизни и здоровью граждан, учитывая, что данная продукция является частью технически сложных уборочных машин, способных при выходе из строя причинять вред здоровью использующих их лиц, следовательно, часть 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ в данном случае не может быть применена.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «Агро», доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначает административное наказание ООО «Агро» в пределах санкции, определенной частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «Агро» (ИНН 4205046162, КПП 420501001, ОГРН 1034205030749, создание юридического лица 20.02.2003, юридический адрес: 654066, Кемеровская область, г.Кемерово, ул. Пчелобаза, строение 15) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Назначить обществу с ограниченной ответственностью «Агро» (ИНН 4205046162, КПП 420501001, ОГРН 1034205030749, создание юридического лица 20.02.2003, юридический адрес: 654066, Кемеровская область, г.Кемерово, ул. Пчелобаза, строение 15) штраф в размере 100 (ста) тысяч рублей.

Административный штраф за нарушение законодательства о рекламе необходимо перечислить по следующим реквизитам:

Получатель: ИНН 4207012419 КПП 420501001

УФК по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России)

Расчетный счет: 40101810400000010007 Отделение КЕМЕРОВО.

БИК: 043207001

Код бюджетной классификации (КБК): 161 1 16 01 141 01 0003 140

ОКТМО: 32701000

УИН: 16100500000000765327

Назначение платежа: денежное взыскание (штраф) за нарушение законодательства РФ о рекламе (дело № 042/04/14.3-1639/2020).

В соответствии с пунктом 5 статьи 23 Федерального закона от 08.06.2020 № 166 – ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в целях принятия неотложных мер, направленных на обеспечение устойчивого развития экономики и предотвращение последствий распространения новой коронавирусной инфекции» Федеральный закон от 01.04.2020 № 98 – ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам предупреждения и ликвидации чрезвычайных ситуаций» дополнен статьей 19.1, в соответствии с которой срок, предусмотренный

частью 1 статьи 32.3 КоАП РФ для уплаты административного штрафа, в отношении являющихся субъектами малого и среднего предпринимательства лиц составляет не более 180 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения отсрочки или срока рассрочки исполнения постановления о наложении административного штрафа.

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

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с пунктом 7 статьи 21 Закона Российской Федерации от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня 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 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.