

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о выдаче предупреждения по делу об
административном правонарушении № 326/09-АДМ-2017

«16» августа 2017 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, <...>, <...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 326/09-АДМ-2017, возбужденного протоколом от 03.08.2017г. в отношении общества с ограниченной ответственностью «Ай-Би-Эм» (ИНН 4207055973, ОГРН 1024200717320, КПП 420501001, дата регистрации: 04.12.2002г., юридический адрес: 650040, г. Кемерово, ул. Баумана, 57Б, далее – ООО «Ай-Би-Эм») в присутствии защитника ООО «Ай-Би-Эм» <...> (далее – <...>) (доверенность б/н от 19.02.2016г.),

УСТАНОВИЛА:

14.06.2017г. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 128/Р-2016 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ООО «Ай-Би-Эм» нарушившим требования части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – ФЗ «О рекламе») при распространении рекламы в период с 09.09.2016г. по 27.09.2016г. в эфире радиостанции «Авторadio» следующего содержания:

- «Выбираете новый автомобиль? Kia Rio за 8600 рублей в месяц и КАСКО в подарок. Согласитесь, выгодное предложение! Автомобили в наличии и с ПТС. Подробности в Kia центр Кемерово – Юг на Баумана, 57 Б. Телефон в Кемерово 68-00-81. Кредит предоставляется ООО «Сетелем Банк».

В соответствии с частью 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 нарушение данной правовой нормы в тексте вышеуказанной рекламы отсутствует информация о сроках акции, а также об условиях предоставления КАСКО в подарок.

Частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вышеуказанная реклама Kia Rio размещалась в соответствии с договором № <...> от 21.04.2014г., заключенным между ООО «Выбери Радио» и ООО «Ай-Би-Эм». В соответствии с пунктом 1.1 данного договора ООО «Выбери Радио» обязуется обеспечить размещение в радиопрограмме рекламных – информационных материалов (РИМ) ООО «Ай-Би-Эм» в объеме и на условиях, предусмотренных настоящим договором и приложениями к нему. Пунктом 2.1 договора установлено, что ООО «Ай-Би-Эм» предоставляет ООО «Выбери Радио» РИМ для размещения в радиопрограмме.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», несет рекламоделатель.

Рекламоделателем в данном случае является ООО «Ай – Би - Эм».

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламодателем, 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 «Ай-Би-Эм» выразившиеся в нарушении требования части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы в эфире радиостанции «Авторadio», подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Время совершения ООО «Ай-Би-Эм» административного правонарушения: период с 09.09.2016г. по 27.09.2016г.

Место совершения ООО «Ай-Би-Эм» административного правонарушения: г. Кемерово, в эфире радиостанции «Авторadio».

04.07.2017г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 03.08.2017г. в 09 часов 10 минут.

Уведомление было направлено в адрес ООО «Ай-Би-Эм» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

03.08.2017г. состоялась процедура составления и подписания протокола № 326/09-АДМ-2017 об административном правонарушении в присутствии защитника ООО «Ай-Би-Эм» <...>, который письменно пояснил, что период размещения указанной рекламы в эфире радиостанции «Авторadio» с 09.09.2016г. по 27.09.2016г. Акция «КАСКО в подарок» периодом распространения рекламы не ограничивается и носит постоянный характер как часть стимулирующего мероприятия для клиентов дилерского центра ООО «Ай-Би-Эм», что подтверждается Приказом о предоставлении скидок (копии приложены к материалам данного дела).

03.08.2017г. определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 326/09-АДМ-2017 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении: 16.08.2017г., 10 часов 30 минут. Копии определения и протокола были вручены 03.08.2017г. защитнику ООО «Ай-Би-Эм» под расписку (расписка имеется в материалах дела), а также направлены в адрес ООО «Ай-Би-Эм» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

16.08.2017г. состоялось рассмотрение дела № 326/09-АДМ-2017 об административном правонарушении в присутствии защитника ООО «Ай-Би-Эм» <...>.

Изучив материалы дела № 326/09-АДМ-2017 об административном правонарушении, <...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия ООО «Ай-Би-Эм» выразившиеся в нарушении требования части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы в эфире радиостанции «Авторadio», 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 «Ай-Би-Эм» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

<...> управления были изучены письменные пояснения защитника ООО «Ай-Би-Эм» и установлено следующее:

В соответствии с частью 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.

Отсутствие в рекламе указания на сроки проведения акции не позволяет потребителям правильно и адекватно воспринимать рекламную информацию, вводит их в заблуждения относительно временного промежутка реализации акции, указанной в рекламе, нарушает права потребителей на получение достоверной информации о рекламируемой услуге. Данная информация является существенной для потребителя рекламы, поскольку влияет на оценку и решение потребителей относительно рекламируемой услуги.

В соответствии с пунктом 1 Приказа № <...> от 21.06.2016г. «О предоставлении скидок конечным покупателям на второе полугодие 2016г.» в соответствии с дилерским договором № <...> от 01.01.2011г. ООО «Ай-Би-Эм» была установлена скидка розничным покупателям в период с 01.07.2016г. по 31.12.2016г.

ООО «Ай-Би-Эм» не доказало проведение заявленной в рекламе акции на постоянной основе, из текста рекламы также не следует, что акция проводится на постоянной основе, у потребителя в данном случае отсутствует возможность определить срок, в течение которого он может получить возможность воспользоваться указанной акцией или предположить наличие у него неограниченного во времени права ей воспользоваться.

В случае, если рекламная акция носит не постоянный, а временный характер, отсутствие такой существенной информации о сроке ее проведения искажает смысл информации и вводит потребителей рекламы в заблуждение относительно наличия у них неограниченного во времени права воспользоваться указанной в рекламе акцией.

Следовательно, действия ООО «Ай-Би-Эм» выразившиеся в нарушении требования части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы в эфире радиостанции «Авторadio», следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Ай-Би-Эм» подтверждается протоколом по делу № 326/09-АДМ-2017 от 03.08.2017г.

Срок давности привлечения ООО «Ай-Би-Эм» 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 <...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены личность виновного, его имущественное положение, рассмотрен вопрос о наличии, отсутствии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, и обстоятельств, отягчающих 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, 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.

<...> 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 «Ай-Би-Эм» совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «Ай-Би-Эм» 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 «Ай-Би-Эм» 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 «Ай-Би-Эм» имеет статус среднего предприятия.

Оценивая собранные по делу доказательства, <...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «Ай-Би-Эм» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, наличие у ООО «Ай-Би-Эм» статуса среднего 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 «Ай-Би-Эм» (ИНН 4207055973, ОГРН 1024200717320, КПП 420501001, дата регистрации: 04.12.2002г., юридический адрес: 650040, г. Кемерово, ул. Баумана, 57Б) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Ай-Би-Эм» (ИНН 4207055973, ОГРН 1024200717320, КПП 420501001, дата регистрации: 04.12.2002г., юридический адрес: 650040, г. Кемерово, ул. Баумана, 57Б) 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.