

Я, заместитель начальника отдела контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее по тексту – Курганское УФАС России), рассмотрев решение Курганского УФАС России от 30.06.2022 по делу № 045/05/5-7/2022 и иные материалы дела, в соответствии с частями 1 и 4 статьи 28.3, статьей 28.1, статьей 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) признал их достаточными для составления протокола об административном правонарушении в отношении Индивидуального предпринимателя Бородинки Александра Владимировича (далее – ИП А.В.) (ИНН , ОГРНИП , адрес: г. Курган, ул.) по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

УСТАНОВИЛ:

Событие предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ административного правонарушения выражено в распространении рекламы с нарушением пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Извещение о явке на составление протокола содержалось в уведомлении о составлении протокола (исх. № 2804/22 от 21.09.2022), в котором определены дата и время составления протокола об административном правонарушении: 21 октября 2022 года в 14 часов 00 минут.

Лицо, в отношении которого составлен протокол по делу об административном правонарушении, извещено о времени и месте составления протокола, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором № 80080976541208, размещенным на сайте АО «Почта России» (<https://www.pochta.ru/>), согласно которому корреспонденция Курганского УФАС России (исх. № исх. № 2804/22 от 21.09.2022), содержащая информацию о времени и месте составления протокола, направленная по адресу регистрации ИП А.В. (г. Курган, ул.) получена.

Учитывая вышеуказанное обстоятельство, данный протокол составлен в присутствии ИП .

Поводом к возбуждению дела согласно пункту 1 части 1 статьи 28.1 КоАП РФ и примечания к ней явилось непосредственное обнаружение должностным лицом Курганского УФАС России достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, при принятии Решения Курганского УФАС России от 30.06.2022 по делу № 045/05/5-7/2022, а именно распространение ненадлежащей рекламы, нарушающей требования пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Наличие события совершенного административного правонарушения подтверждается Решением Курганского УФАС России от 30.06.2022 по делу № 045/05/5-7/2022.

Решение Курганского УФАС России от 30.06.2022 по делу № 045/05/5-7/2022 согласно статье 26.2 и статье 26.7 КоАП РФ является письменным доказательством. Указанное решение в установленном порядке не обжаловалось.

Согласно пункту 3.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О

некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», рассмотрение дел об оспаривании решений, действий (бездействия) административных органов, принятых (допущенных) ими в рамках применения мер обеспечения производства по делу об административном правонарушении, не приостанавливает производство по делу об административном правонарушении. В случае вынесения административным органом постановления о привлечении лица к административной ответственности доводы о незаконности указанных решений, действий (бездействия) подлежат оценке судом при рассмотрении дела об оспаривании такого постановления.

Учитывая установленные частью 1 статьи 37 Закона о рекламе особенности порядка принятия (только коллегиально) решения, являющегося результатом проведенной в ходе осуществления государственного контроля (надзора) проверки (примечание к статье 28.1 КоАП РФ), и его обжалования (только судебный), у должностных лиц того же самого органа, единолично осуществляющих производство по делу об административном правонарушении, заведомо отсутствуют законные основания как переоценивать изложенные в решении достаточные данные, указывающие на наличие события административного правонарушения, так и отражать результаты такой переоценки как в протоколе об административном правонарушении, так и в соответствующем постановлении (пункт 10.2 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30).

Решением Курганского УФАС России от 30.06.2022 по делу № 045/05/5-7/2022 установлено следующее.

Курганским УФАС России в ходе осуществления государственного контроля за соблюдением хозяйствующими субъектами требований законодательства Российской Федерации о рекламе, в соответствии со статьей 33 Закона о рекламе, зафиксирована информация на рекламной конструкции (билборд), расположенной по адресу: трасса шоссе им. Тюнина, по направлению из города Кургана в сторону поселка Увал напротив супермаркета «Метрополис» следующего содержания: «ПРОФНАСТИЛ МЕТАЛЛ/ПЛАСТИК * МЕТАЛЛОЧЕРЕПИЦА * ВОДОСТОЧНЫЕ СИСТЕМЫ * САЙДИНГ (МЕТАЛЛ/ПЛАСТИК)*ЕВРОШТАКЕТНИК*ДОБОРНЫЕ ЭЛЕМЕНТЫ * WWW.КРОВЛЯ-МАРКЕТ45.РФ * КРОВЛЯ-МАРКЕТ * ш. Тюнина, 4*55-12-88 напротив АЗС РОСНЕФТЬ 1 км *ЛУЧШИЕ ЦЕНЫ БЕЗ ПОСРЕДНИКОВ» (акт осмотра от 16.05.2022).

Курганским УФАС России по собственной инициативе выявлен факт, указывающий на признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выразившийся в следующем.

Пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) определено, что реклама – это 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе объект рекламирования – 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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Закона о рекламе).

Рассматриваемая информация:

- публично распространена в г. Кургане (Курганской области);
- предназначена для неопределенного круга лиц;
- преследует цели информирования: обращения внимания потребителей на предпринимательскую деятельность магазина «Кровля-маркет» по продаже строительных материалов.

Таким образом, данная информация соответствует всем квалифицирующим признакам рекламы, определенным статьей 3 Закона о рекламе, поэтому является рекламой. Объектом рекламирования выступает магазин «Кровля-маркет» и реализуемые товары – строительные материалы.

По результатам рассмотрения заявления и материалов 23.05.2022 Курганским УФАС России вынесено определение о возбуждении дела № 045/05/5-7/2022 по признакам нарушения законодательства о рекламе.

Согласно сведениям ПАО «МТС», представленным в Курганское УФАС России (вх. № Н-2085 от 24.05.2022), абонентский номер +8 (3522) 551288, принадлежит).

07.06.2022 от ООО .» в Курганское УФАС России поступил ответ на определение (вх. № Н-2271 от 07.06.2022), в котором сообщается, что к указанной в определении рекламе отношения не имеет, просит прекратить производство по делу в отношении ООО ».

07.06.2022 от ИП . в Курганское УФАС России поступило письменные пояснения (вх. № Н-2272 от 07.06.2022), где ИП указывает, что он является рекламодателем рассматриваемой рекламы, представил в качестве доказательств договор аренды рекламных щитов №20/21 от 26.01.2021, а также акты по оплате аренды билборда.

Согласно пункту 35 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 г. № 1922, далее – Правила № 1922) в случае если при подготовке дела к рассмотрению или во время рассмотрения дела антимонопольным органом будет установлено, что решение по делу может быть вынесено в отношении ненадлежащего лица, антимонопольный орган обязан по ходатайству лиц, участвующих в деле, либо по собственной инициативе принять решение о замене такого лица. В этом случае рассмотрение дела откладывается.

При рассмотрении дела на основании пункта 35 Правил №1922, ООО » (640032,

Курганская область, г. Курган, ОГРН: , дата присвоения ОГРН: 30.11.2002, ИНН: , КПП: , директор:), заменено на надлежащее лицо (ИНН: , ОГРНИП , адрес 640032, г. Курган, ул.), как лицо в действиях которого содержатся признаки нарушения Закона о рекламе.

23.06.2022 на заседании Комиссии, ИП поддержал представленные ранее письменные пояснения, подтвердил, что является рекламодателем рассматриваемой рекламы. Согласно договору №20/21 от 26.08.2021 период размещения рассматриваемой рекламы с 01.09.2021 по 30.04.2022. указал, что в настоящее время рассматриваемая реклама демонтирована. Подтверждение того что, цены лучшие цены без посредников не представлено.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункту 1 части 3 статьи 5 Закона 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.

Текст рассматриваемой рекламы содержит утверждение «ЛУЧШИЕ ЦЕНЫ БЕЗ ПОСРЕДНИКОВ», однако, потребитель указанной рекламы не может располагать сведениями о том, по каким критериям проведено данное сравнение.

В связи с чем, можно сделать вывод о том, что рекламируемый компанией «Кровля-маркет» товар, путем указания фразы «лучшие» противопоставляется товарам иной торговой сети.

В данном случае, использование в рекламе неточных высказываний или преувеличений относительно ценовых параметров, ассортимента товара, характеристик может ввести потребителя рекламы в заблуждение, создать неверное представление о ценовых преимуществах магазина «Кровля-маркет», и тем самым, обмануть ожидания о приобретении продукции, реализуемой «Кровля-маркет»».

В соответствии с пунктом 29 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

В связи с этим, при использовании в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например, путем употребления «ЛУЧШИЕ ЦЕНЫ БЕЗ ПОСРЕДНИКОВ» необходимо производить с указанием конкретного объекта, с которым осуществляется сравнение, и при этом иметь объективное подтверждение преимущества рекламируемого товара.

Реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться

недостовойной, как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами.

Резюмируя изложенное, заявление о ценовом, ассортиментном преимуществе, согласно утверждению «ЛУЧШИЕ ЦЕНЫ БЕЗ ПОСРЕДНИКОВ», должно иметь документальное подтверждение и фактическое обоснование.

В рассматриваемой рекламе критерий, по которому осуществляется сравнение, отсутствует, и доказательств ценового, ассортиментного преимущества товаров магазина «Кровля-маркет» перед товарами других торговых организаций не представлено.

Следовательно, данная реклама распространена с нарушением пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных в пункте 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, несет рекламоатель.

Как установлено Комиссией, подтверждается материалами дела, и не оспаривается лицами, указанными в деле, рекламоателем рассматриваемой рекламы является ИП (ИНН: , ОГРНИП , адрес 640032, г. Курган, ул.).

Данные обстоятельства установлены решением Курганского УФАС России от 30.06.2022 по делу № 045/05/5-7/2022.

В соответствии с пунктом 7 части 2 статьи 33 Закона о рекламе антимонопольный орган вправе применять меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

За нарушение рекламного законодательства частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламоателем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на физических лиц – от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей.

Место совершения административного правонарушения: г. Курган.

Время совершения административного правонарушения: 16.05.2022 г.

Объектом административного правонарушения являются общие и специальные требования к процессу производства, размещения и распространения рекламы.

Объективную сторону административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, составляют действия ИП, нарушающие законодательство о рекламе.

У ИП имелась возможность не нарушать требования действующего

законодательства Российской Федерации о рекламе, однако допустил указанное нарушение.

Срок давности привлечения к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ, на момент составления протокола об административном правонарушении не истек.

Объяснения лица, или его представителя, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении: