ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания по делу № 100.03-14.3/75Р об административном правонарушении
«03» мая 2018 года город Воронеж
Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее - Воронежское УФАС России) Виталий Геннадьевич Попов, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 100.03-14.3/75Р, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Визуалконтакт» (г. Воронеж, ул. 20-летия Октября, д. 24, ИНН 3662162383, ОГРН 1113668008145, КПП 366401001, дата регистрации 21.02.2011) (далее – ООО «Визуалконтакт»), в связи с нарушением требований пункта 1 части 3 статьи 5 и статьи 8 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») на основании Решения № 6-5Р от 11.04.2018г., в связи с непосредственным обнаружением Государственным инспектором отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Воронежского УФАС России Михиной Н.Н., достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения в сфере предпринимательской деятельности (часть 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях), в присутствии: представитель ООО «Визуалконтакт» <…>,
УСТАНОВИЛ:
Решением от 11.04.2018 года № 6-5Р Комиссии Воронежского УФАС России реклама: «Грядка Интернет магазин Только у нас самые свежие овощи и фрукты орехи, сухофрукты, напитки и многое другое. *бесплатная доставка промокод на скидку 5% ЛИФТ экономия сил и времени www.VERECK.com По всем вопросам звоните по телефону: 258-62-72 +7(900)944-27-01 *Промокод действителен с 01 по 31 января 2018 *бесплатная доставка от 1000 руб.», размещенная внутри лифтовой кабины (г. Воронеж, ул. Владимира Невского, д. 22/1, подъезд № 2) справа от входа, признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», а именно использовано словосочетание «Только у нас самые…» без указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и которое имеет объективное подтверждение и статьи 8 ФЗ «О рекламе», а именно отсутствие в рекламе товаров при дистанционном способе их продажи сведений о продавце таких товаров.
Решением от 11.04.2018г. № 6-5Р установлено следующее.
15.01.2018г. государственным инспектором отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Михиной Н.Н. совместно с сотрудниками указанного отдела Лисенко С.А. и Федирчуком Н.М. в ходе мониторинга соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе выявлен факт распространения следующей информации: «Грядка Интернет магазин Только у нас самые свежие овощи и фрукты орехи, сухофрукты, напитки и многое другое. *бесплатная доставка промокод на скидку 5% ЛИФТ экономия сил и времени www.VERECK.com По всем вопросам звоните по телефону: 258-62-72 +7(900)944-27-01 *Промокод действителен с 01 по 31 января 2018 *бесплатная доставка от 1000 руб.».
Рассматриваемая информация размещена внутри лифтовой кабины (г. Воронеж, ул. Владимира Невского, д. 22/1, подъезд № 2) и расположена в нижней части (середина) рекламной конструкции в виде баннера, размещенного на стене внутри кабины лифта (справа от входа), о чем в присутствии указанных сотрудников составлен Акт осмотра объектов наружной рекламы с фотоприложениями на 3 (трех) листах.
В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «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.
Рассматриваемая информация доступна для всеобщего обозрения, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формированию и поддержанию интереса неопределенного круга лиц.
Согласно пункту 2 статьи 3 ФЗ «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.
Объектами рекламирования в рассматриваемой рекламе является Интернет магазин Грядка и предлагаемые им товары.
В соответствии с пунктами 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.
В соответствии с частью 29 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 8 октября 2012г. № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального Закона «О рекламе» при рассмотрении дел о признании рекламы недостоверной судам необходимо исходить из следующего.
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 использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.
Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами (пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе).
В рассматриваемой рекламе для характеристики объектов рекламирования использованы словосочетания «Только у нас самые» без указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и которое имеет объективное подтверждение, таким образом, рассматриваемая реклама содержит признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».
В соответствии со статьей 8 ФЗ «О рекламе», в рекламе товаров при дистанционном способе их продажи должны быть указаны сведения о продавце таких товаров: наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица; фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.
В рассматриваемой рекламе отсутствует необходимая информация о продавце товаров.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.
В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.
В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 3 статьи 5 и статьи 8 ФЗ «О рекламе».
В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 8 ФЗ «О рекламе».
Воронежским УФАС России установлено, что рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Визуалконтакт».
16.01.2018г. Воронежским УФАС России возбуждено дело № 6-5Р.
В ходе рассмотрения дела, Комиссией было установлено следующее.
Исходя из пояснений ООО «Лайф Медиа» следует, в том числе, что: «в декабре в нашу организацию обратился представитель ООО «Агроснаб» с целью размещения рекламы в лифтах. Размещение состоялось в декабре 2017 года. В процессе размещения возникли некоторые недочеты. Представитель ООО «Визуалконтакт (является нашим подрядчиком в данной сделке), предложило в качестве компенсации ООО Агроснаб бесплатное размещение их рекламы в январе. Макет был получен нашим менеджером от представителя ООО Агроснаб, посредством электронной почты и переслан менеджеру ООО Визуалконтакт с помощью той же электронной переписки (сканы прилагаются)/…/».
Кроме того, из материалов дела следует, что между ООО «Лайф Медиа» и ООО «Визуалконтакт» заключен договор № 0804 от 09.08.2016г. на оказание рекламных услуг по размещению, демонстрации и техническому обслуживанию рекламной информации на рекламных стендах в лифтовых кабинах жилых домов г. Воронежа. Срок действия договора до 31 декабря 2018 года.
Согласно Приложению № 10 к указанному договору, срок рекламной кампании с 16.12.2017г. по 31.12.2017г.
Из письменных объяснений от 06.02.2018г. ООО «Визуалконтакт», следует, в том числе, что: «в связи с тем, что тираж на январь 2018 года формировался сразу на два периода: с 01.01.2018 по 15.01.18 и с 16.01.18 по 31.01.18 (связано с уходом в отпуск всех сотрудников организации и длительными каникулами), задержкой утверждения макетов рекламодателем по разным причинам и, соответственно, задержкой формирования общих рекламных плакатов для сдачи тиража в типографию) и в связи со всеми вышеуказанными событиями-создавшейся стрессовой ситуации, я не проверил присланный ООО «Лайф Медиа» (готовый к размещению) макет от ООО «Вереск», на предмет соответствия Федеральному закону «О рекламе» и поместил последний в общий плакат (в макете отсутствовали: полное наименование торговой организации, места её нахождения и номера государственной регистрации юридического лица)/…/».
В ходе рассмотрения дела, Комиссией установлено и не оспаривалось ООО «Визуалконтакт», что размещение рассматриваемой рекламы было осуществлено данным Обществом в декабре 2017 года и январе 2018 года. В январе по собственной инициативе на бесплатной основе.
Таким образом, Комиссия пришла к выводу, что рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы в январе 2018 года, (т.е.

на момент фиксации) является ООО «Визуалконтакт».
В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства 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 в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.
Таким образом, ООО «Визуалконтакт», являясь рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой ненадлежащей рекламы, в период с 16.12.2017г. по 31.12.2017г. (рекламораспространитель) и 15.01.2018г. (рекламодатель, рекламораспространитель) в г. Воронеже совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
03.05.2018 г. в отношении ООО «Визуалконтакт» составлен протокол № 100.03-14.3/75Р об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
03.05.2018 г. в связи с поступившим ходатайством от ООО «Визуалконтакт», Определением (исх. № 03-16/2306) рассмотрение дела № 100.03-14.3/75Р назначено на 10 час. 40 мин. (мск) «03».05.2018г.
03.05.2018г. при вынесении Постановления № 100.03-14.3/75Р учитываются все обстоятельства дела.
В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.
Частью 2 указанной статьи предусмотрено, что 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.
ООО «Визуалконтакт» имело возможность для соблюдения законодательства РФ о рекламе, поскольку в ходе рассмотрения настоящего дела не установлены факты, а в материалах административного дела отсутствуют доказательства, свидетельствующие о том, что обществом были приняты все зависящие от него меры, направленные на недопущение совершения вменяемого административного правонарушения.
Обстоятельств исключающих или отягчающих административную ответственность, не установлено.
В соответствии со статьей 4.1.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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 силу статьи 1068 Гражданского Кодекса Российской Федерации работниками признаются граждане, выполняющие работу на основании трудового договора (контракта), а также граждане, выполняющие работу по гражданско-правовому договору, если при этом они действовали или должны были действовать по заданию соответствующего юридического лица или гражданина и под его контролем за безопасным ведением работ.

Согласно статье 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (далее - индивидуальные предприниматели), крестьянские (фермерские) хозяйства, соответствующие следующим условиям:

- средняя численность работников за предшествующий календарный год не должна превышать следующие предельные значения средней численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

а) от ста одного до двухсот пятидесяти человек включительно для средних предприятий;

б) до ста человек включительно для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до пятнадцати человек;

- выручка от реализации товаров (работ, услуг) без учета налога на добавленную стоимость или балансовая стоимость активов (остаточная стоимость основных средств и нематериальных активов) за предшествующий календарный год не должна превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

Постановлением Правительства РФ от 13.07.2015 N 702 «О предельных значениях выручки от реализации товаров (работ, услуг) для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства» установлены предельные значения выручки от реализации товаров (работ, услуг) за предшествующий календарный год без учета налога на добавленную стоимость для следующих категорий субъектов малого и среднего предпринимательства:

микропредприятия - 120 млн. рублей;

малые предприятия - 800 млн. рублей;

средние предприятия - 2 млрд. рублей.

В соответствии с единым реестром субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенным на сайте https://rmsp.nalog.ru/ ООО «Визуалконтакт» (ИНН 3662162383, ОГРН 1113668008145) входит в категорию «Микропредприятие».

Согласно части 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

ООО «Визуалконтакт» впервые совершило нарушение рекламного законодательства, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо 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, отсутствуют.

С учетом изложенного административное наказание ООО «Визуалконтакт» в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушений подлежит замене на предупреждение.

С учетом положений части 1 статьи 3.1 КоАП РФ, закрепившей цели административного наказания, предупреждение является официальным предостережением юридического лица от возможности совершения им противоправного действия.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 1 части 3 статьи 5, статьей 8, частями 6, 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», статьями 4.1, 4.1.1.,14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Визуалконтакт» (г. Воронеж, ул. 20-летия Октября, д. 24, ИНН 3662162383, ОГРН 1113668008145, КПП 366401001, дата регистрации 21.02.2011) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии со статьей 4.1.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях объявить ООО «Визуалконтакт» предупреждение за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. Направить копию настоящего постановления ООО «Визуалконтакт».

В соответствии с пунктом 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления. Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается вышестоящему должностному лицу либо в суд в порядке, предусмотренном главой 30 КоАП РФ.