

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания

28.03.2018
2018

ДЕЛО № 14748-К/05-

г. Ульяновск

Временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области Спиридонов Иван Иванович, рассмотрев материалы дела о совершении **индивидуальным предпринимателем Е<...>вой <...>** (далее - ИП Е<...>ва Л.Н., предприниматель), ОГРНИП 304732836<...>, ИНН 73280<...>, родившейся <...>., паспорт <...>, проживающей по адресу: 432017, г. Ульяновск, <...>, правонарушения, предусмотренного **частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях**, в отсутствие ИП Е<...>вой Л.Н. (о месте и времени рассмотрения дела извещена),

УСТАНОВИЛ:

В Ульяновское УФАС России поступило заявление физического лица о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, перенаправленное Управлением Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Ульяновской области (исх. № 9832 от 08.06.2017, вх. № 3604 от 09.06.2017). В заявлении указывается на нарушение рекламного законодательства в рекламе магазина «BEFREE», расположенного по адресу: г. Ульяновск, Московское шоссе, д. 108.

По указанному заявлению Ульяновским УФАС России определением от 06.07.2017 возбуждено дело № 14256/05-2017 по признакам нарушения п. 3 ч. 3 и ч. 7 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*). К участию в деле привлечено лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ИП Е<...>ва Л.Н., осуществляющая деятельность магазина «BEFREE».

Решением Ульяновского УФАС России от 10.08.2017 (резолютивная часть решения объявлена 02.08.2017) по делу № 14256/05-2017 реклама: «АКЦИЯ!! 2=3 НА ВСЕ АССОРТИМЕНТ», «АКЦИЯ 3 по цене 2 НА ВСЕ!», «Три вещи по цене 2-ух 2=3» и «1+1=3», размещенная на входе и в магазине «BEFREE», расположенном в торговом-развлекательном центре «АКВАМОЛЛ» по адресу: г. Ульяновск, Московское шоссе, д. 108, признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п. 3 ч. 3 и ч. 7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе». Материалы дела переданы

уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о рекламе.

Временно исполняющим обязанности руководителя Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. вынесено определение от 15.02.2018 о возбуждении в отношении ИП Е<...>вой Л.Н. дела об административном правонарушении № 14748-К/05-2018 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении назначено в Ульяновском УФАС России на 13.03.2018 в 14 час. 00 мин. Определение от 15.02.2018 (исх. № 744-05 от 15.02.2018) направлено ИП Е<...>вой Л.Н. по адресу места жительства заказным письмом с уведомлением № 43206820636503 от 16.02.2018, которое получено 17.02.2018.

ИП Е<...>вой Л.Н. в Ульяновское УФАС России представлены письменные пояснения по делу № 14748-К/05-2018 (вх. № 1219 от 13.03.2018), из которых следует, что с возбуждением дела об административном правонарушении она согласна. Предприниматель поясняет, что ранее к административной ответственности по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не привлекалась.

Также ИП Е<...>ва Л.Н. просит составить протокол об административном правонарушении без её участия, а процессуальные документы по делу направлять по адресу электронной почты: <...>@mail.ru.

На основании ст.ст. 28.1 - 28.3, 28.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. в отношении ИП Е<...>вой Л.Н., в её отсутствие, составлен протокол об административном правонарушении № 49 от 13.03.2018 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Копия протокола об административном правонарушении № 49 от 13.03.2018 и определение от 13.03.2018 о назначении рассмотрения дела № 14748-К/05-2018 в Ульяновском УФАС России на 28.03.2018 в 14 час. 00 мин. (исх. № 1089-05 от 13.03.2018) направлены ИП Е<...>вой Л.Н. по адресу электронной почты: <...>@mail.ru 13.03.2018.

ИП Е<...>ва Л.Н. с адреса электронной почты: <...>@mail.ru сообщила в Ульяновское УФАС России, что будет отсутствовать в г. Ульяновске до 03.04.2018 (вх. № 1259 от 14.03.2018).

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 14256/05-2017 и дела об административном правонарушении № 14748-К/05-2018 усматривается следующее.

В Ульяновское УФАС России поступило заявление физического лица о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, перенаправленное Управлением Роспотребнадзора по Ульяновской области (исх. № 9832 от 08.06.2017, вх. № 3604 от 09.06.2017). В обращении указано, что заявителем 04.06.2017 в магазине «BEFREE» (г. Ульяновск, Московское шоссе, д. 108) приобретены две вещи - блузка (боди) по цене 399.00 руб. и платье по цене 799.00 руб., однако, несмотря на рекламу акции, размещенную на входе и по всему магазину, третью

вещь в подарок предоставить отказались, пояснив, что данная рекламная акция распространяется только на новую коллекцию.

К обращению приложены кассовый чек и фотоснимки указанной рекламы, которая имеет следующее содержание: «**АКЦИЯ!! 2=3 НА ВСЬ АССОРТИМЕНТ**», «**АКЦИЯ 3 по цене 2 НА ВСЕ!**», «*Три вещи по цене 2-ух 2=3*», «*1+1=3*». Какая-либо иная информация в рекламе отсутствует.

В соответствии с п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «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; 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.

В силу п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация о реализации в магазине «BEFREE» трех товаров по цене двух, размещенная около входа и в магазине, является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования - товарам магазина «BEFREE» и акции, проводимой в магазине.

В соответствии с п. 3 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об ассортименте и о комплектации товаров, а также о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока.

Согласно ч. 7 ст. 5 Федерального закона «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.

Из рекламы, размещенной в магазине «BEFREE», расположенном в ТРЦ «АКВАМОЛЛ» по адресу: г. Ульяновск, Московское шоссе, д. 108, следует, что рекламируемая акция распространяется на весь товар, реализуемый в магазине. Фактически же акция действует только в отношении товаров новой коллекции, товары прошлых коллекций в акции не участвуют. Данная информация, существенная для потребителя рекламы, в рекламе отсутствует. Отсутствие информации искажает смысл рекламы и вводит потребителей в заблуждение, что подтверждает заявление физического лица, поступившее в Ульяновское УФАС России.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Решением Ульяновского УФАС России от 10.08.2017 (резолютивная часть решения объявлена 02.08.2017) по делу № 14256/05-2017 реклама: «**АКЦИЯ!! 2=3 НА ВСЬ АССОРТИМЕНТ**», «**АКЦИЯ 3 по цене 2 НА ВСЕ!**», «*Три вещи по цене 2-ух 2=3*» и «*1+1=3*», размещенная на входе и в магазине «BEFREE», расположенном в торгово-

развлекательном центре «АКВАМОЛЛ» по адресу: г. Ульяновск, Московское шоссе, д. 108, признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п. 3 ч. 3 и ч. 7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных ч.ч. 3 и 7 ст. 5 указанного Федерального закона.

В соответствии с п. 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем в данном случае является ИП Е<...>ва Л.Н., которая определила объект рекламирования и самостоятельно разместила рекламные материалы в магазине «BEFREE», расположенном в ТРЦ «АКВАМОЛЛ» по адресу: г. Ульяновск, Московское шоссе, д. 108. Помещение, в котором располагается магазин «BEFREE», предоставлено ИП Е<...>вой Л.Н. в аренду обществом с ограниченной ответственностью «ЦентрПрогресс» в соответствии с договором аренды недвижимого имущества № 055 от 01.08.2012, заключенным между указанными лицами.

Следовательно, ИП Е<...>ва Л.Н. несет ответственность за нарушение требований, установленных ч.ч. 3 и 7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями, рекламодателями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ) нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем 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.

В соответствии со ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Таким образом, ИП Е<...>вой Л.Н. совершено административное правонарушение, за которое ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена ответственность в виде штрафа в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей на граждан; от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей - на должностных лиц и на юридических лиц - в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

При назначении административного наказания учитываются характер совершенного административного правонарушения, степень вины лица в совершении правонарушения. В частности, учитывается, что в данном случае нарушено право потребителей рекламы на получение добросовестной рекламы.

Обстоятельства, признаваемые смягчающими и отягчающими административную ответственность, отсутствуют.

Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное ИП Е<...>вой Л.Н., несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы.

Согласно п.п. 18, 18.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» 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. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу [частей 2 и 3](#) статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Аналогичная правовая позиция закреплена в п. 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях».

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

ИП Е<...>ва Л.Н. 01.08.2016 включена в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства как микропредприятие (<https://rmsp.nalog.ru/>), ранее к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не привлекалась.

В соответствии со ст. 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях:

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.

2. 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.

3. В случае замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение дополнительное административное наказание, предусмотренное соответствующей статьей [раздела II](#) настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, не применяется.

Согласно ч.ч. 1, 2 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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.

В соответствии с ч. 3 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со [статьей 4.1.1](#) настоящего Кодекса.

Поскольку ИП Е<...>ва Л.Н. к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях ранее не привлекалось, при вынесении настоящего постановления, с учетом вышеприведенных норм Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на административное наказание в виде предупреждения.

Руководствуясь статьями 3.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, 29.6, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях **индивидуального предпринимателя Е<...>вой <...>**, ОГРНИП 304732836<...>, ИНН 73280<...>, наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить **индивидуальному предпринимателю Е<...>вой <...>**, ОГРНИП 304732836<...>, ИНН 73280<...>, административное наказание в виде **предупреждения**.

На постановление может быть подана жалоба вышестоящему должностному лицу, в Федеральную антимонопольную службу (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11) либо в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством Российской Федерации в течение десяти дней со дня получения копии постановления.

Временно исполняющий обязанности

**руководителя управления
Спиридонов**

И.И.