

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения

город Омск

Дело

№

02 апреля 2020 года

**055/04/14.3-
304/2020**

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) (...), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 25 марта 2020 года и другие материалы дела, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении индивидуального предпринимателя (...),

в отсутствие ИП (...) (ходатайство от 27.03.2020 вх. № 3045),

УСТАНОВИЛА:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 03 марта 2020 года по делу № 055/05/5-125/2020 реклама ИП (...), распространенная 14.01.2020 на фасаде здания № 5 по улице 70 лет Октября в городе Омске, была признана ненадлежащей, нарушающей требования пункта 4 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»).

Комиссией Омского УФАС России также было принято решение о передаче материалов дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Настоящее дело об административном правонарушении было возбуждено протоколом от 25 марта 2020 года № 055/04/14.3-304/2020.

В результате рассмотрения протокола об административном правонарушении и иных материалов дела установлено следующее.

В Омское УФАС России обратился гражданин по факту распространения фитнес - клубом «Super Club» на фасаде здания № 5 по улице 70 лет Октября в городе Омске недостоверной рекламы о стоимости фитнес услуг: «*SuperClub фитнес ГОТОВЬ САНИ ЛЕТОМ, А ТЕЛО... КРУГЛЫЙ ГОД ЗА 6999*».

В частности, в обращении заявителя указано: «*...На основании Договора (Оферта) № СОГ00-00054 от 05.01.2020 г. мной был приобретен абонемент на годовое безлимитное посещение клуба по цене 11900 руб. Хотя на рекламном баннере, размещенном на фасаде здания клуба,... указано, что проходит акция: «Безлимитный абонемент на 12 месяцев за 6999 руб.».* Никакой другой информации о дополнительных условиях в рекламе не указано!...

...Более того, менеджер продавшая мне абонемент, сказала, что данная цена в 6999 руб. распространяется только на клиентов, вес которых менее 100 кг, что указывает на явную дискриминацию по индивидуальным особенностям человека!...».

Из содержания представленного заявителем Договора № СОГ00-00054 от 05.01.2020 деятельность в фитнес-клубе «Super Club» осуществляет ИП (...).

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» **реклама** - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

В силу пункта 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» **объектом рекламирования** является 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» **товар** - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Указанная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку распространена наружным способом, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к фитнес - клубу «Super Club» и оказываемы им услугам.

По определению (часть 1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе») реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с пунктом 4 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит **не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара**, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

Фактическая реализация заявителю услуг по цене выше, чем была заявлена в рекламе, свидетельствует о размещении недостоверной информации, что вводит потребителей рекламы в заблуждение, создавая искаженное представление о стоимости предлагаемых товаров, и является нарушением, предусмотренным пунктом 4 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно пункту 28 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 г. № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (далее – постановление Пленума ВАС РФ № 58) рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе к рекламе, в частности о включении в рекламу обязательных сведений или условий оказания услуг.

Согласно пункту 29 постановления Пленума ВАС Российской Федерации № 58 **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.**

На запрос Омского УФАС России ИП (...) в ответ от 06.02.2020 вх. № 1143 была представлена информация, согласно которой «...*Напротив отдела продаж имеется*

большой плакат, на котором размещена информация о полной стоимости годового абонемента (14999 рублей), акции (6999 рублей), а также об имеющихся ограничениях в акции – «не распространяется на клиентов весом свыше одного центнера»...».

Как установлено Комиссией Омского УФАС России **условие** «не распространяется на клиентов весом свыше одного центнера» в рекламе, расположенной на фасаде здания № 5 по улице 70 лет Октября в городе Омске отсутствует, что противоречит требованиям части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 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.

При этом информация о возможности уточнения подробностей о рекламируемой услуге (приобретение абонемента) в ином месте (на плакате отдела продаж) не заменяет размещения существенных сведений именно в рекламе, отсутствие которых способно ввести потребителя рекламы в заблуждение.

Поскольку реклама услуги по покупке годового абонемента направлена на формирование у потребителей желания ею воспользоваться, то существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителей такой рекламой.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В силу пункта 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель – это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

На основании части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 4 части 3 и частью 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно **части 1 статьи 14.3** КоАП РФ 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.

Исходя из определений, данных в пунктах 5 и 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ИП (...) является и рекламодателем, и рекламодателем.

Таким образом, ИП (...), имея возможность для соблюдения требований, установленных пунктом 4 части 3 и частью 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», не приняв все зависящие от нее меры по их соблюдению, совершила административное

правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В силу примечания к статье 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица.

Вина ИП (...) в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении № 055/04/14.3-304/2020.

Местом совершения административного правонарушения является место распространения рекламы: фасад здания № 5 по улице 70 лет Октября в городе Омске.

Временем совершения административного правонарушения является дата фиксации распространения рекламы: 14.01.2020.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение ИП (...) установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие ее действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.3-304/2020, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.3-304/2020, в качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность ИП (...) (статья 4.2 КоАП РФ), признан факт совершения ей административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ИП (...) (статья 4.3 КоАП РФ), не выявлено.

На основании части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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.

Согласно частям 1, 2 и 3 статьи 3.4 КоАП РФ 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 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.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства на сайте Федеральной налоговой службы России <https://rmsp.nalog.ru> от 30.03.2020 № ИЭ9965-20-2972967 ИП (...) является субъектом малого и среднего предпринимательства – микропредприятием (дата внесения сведений в реестр 01.08.2016).

Оценив характер и обстоятельства совершенного ИП (...) административного правонарушения, должностное лицо усмотрело основания для применения положений статей 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ, поскольку их применение в данной ситуации является справедливым, отвечающим принципу целесообразности юридической ответственности, характеру правонарушения и обстоятельствам его совершения, соответствует как интересам лица, привлекаемого к ответственности, так и интересам государства.

Учитывая, что факт возбуждения административного дела сам по себе уже выполняет предупредительную функцию, вынесение предупреждения по данному делу обеспечивает соответствующую защиту охраняемым законом государственным и общественным интересам.

На основании изложенного, руководствуясь **статьями 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПО С Т А Н О В И Л А:

Признать индивидуального предпринимателя (...) (ИНН (...), ОГРНИП (...)) виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и применить к ней меру ответственности, предусмотренную частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде **предупреждения** за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление

по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.

Заместитель руководителя управления (...)