

Временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия (далее - Мордовское УФАС России), рассмотрев протокол об административном правонарушении № 24 от 09.02.2017г. и материалы дела № 52/2-р/адм об административном правонарушении, возбужденного **в отношении должностного лица – Индивидуального предпринимателя Ш** (ИНН; ОГРНИП; дата рождения; место рождения: к; адрес (место регистрации): 4),

УСТАНОВИЛА:

На основании поступившего в Мордовское УФАС России заявления гр. К. от 17.11.2016г. (вх.№5411 от 18.11.2016) в рамках дела № 722/18-Р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе рассмотрены обстоятельства распространения на территории города Саранска Республики Мордовия в ноябре – декабре 2016 года *рекламы «ПАМЯТНИКИ гранит мрамор самые низкие цены скидки рассрочка 0% бесплатное хранение на складе 30-80-98», сопровождаемой тремя фотообразцами памятников и стрелкой-указателем, размещенной с использованием выносного штендера, устанавливаемого в часы работы магазина по продаже ритуальных принадлежностей (стола заказов) «Памятники ограды фотокерамика таблички», расположенного в помещении (боксе) гаража №2 ГК «Восток» (г.Саранск, ул.Володарского, рядом с жилым домом 80). Решением Комиссии Мордовского УФАС России от 18.01.2017 № 17 такая реклама была признана ненадлежащей, нарушающей требования пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе». По установленному факту нарушения законодательства о рекламе в отношении Индивидуального предпринимателя Ш. в последующем был составлен протокол об административном правонарушении № 24 от 09.02.2017г., согласно которому названному должностному лицу вменяется совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.*

Протокол об административном правонарушении № 24 от 09.02.2017г. составлен в присутствии Индивидуального предпринимателя Ш., и копия составленного протокола вручена ей лично.

Содержание протокола об административном правонарушении № 24 от 09.02.2017г. соответствует требованиям статьи 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, каких-либо нарушений при его составлении не выявлено.

С учетом изложенного, протокол об административном правонарушении № 24 от 09.02.2017г. рассмотрен в порядке статей 25.15, 29.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в присутствии Индивидуального предпринимателя Ш.

Административное правонарушение выразилось в следующем.

На выносном штендере, который выставлялся в период с ноября по декабрь 2016 года в часы работы магазина по продаже ритуальных принадлежностей (стола заказов) «Памятники ограды фотокерамика таблички», расположенного в помещении (боксе) гаража №2 ГК «Восток» (г.Саранск, ул.Володарского, рядом с жилым домом 80), демонстрировалась текстовая информация «ПАМЯТНИКИ гранит

мрамор самые низкие цены скидки рассрочка 0% бесплатное хранение на складе 30-80-98», сопровождаемая тремя фотообразцами памятников и стрелкой-указателем, что подтверждается фототаблицей, приложенной к заявлению гр. К. от 17.11.2016г. (вх.№5411 от 18.11.2016), и актом осмотра Мордовского УФАС России от 09.12.2016г.

Распространенная с использованием выносного штендера информация обращает внимание неопределенного круга лиц к конкретному товару – памятникам из гранита и мрамора, а также продавцу такого товара, формирует и поддерживает к ним интерес, способствует их продвижению на рынке, что по всем признакам соответствует понятию рекламы.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с помощью 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 соответствии с пунктом 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности, либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, 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.

В рассматриваемом случае объектом рекламирования рассматриваемой рекламы являются памятники, реализуемые в магазине похоронных принадлежностей «Памятники ограды фотокерамика таблички» (г.Саранск, ул.Володарского, бокс гаража №2 ГК «Восток», рядом с жилым домом 80).

Номер телефона 30-80-98, ссылка на который содержится в тексте распространенной рекламы, выделен в пользование Ш., что подтверждается письмом Регионального отделения по РМ Поволжского филиала ПАО «МегаФон» от 06.12.2016 № 5/701СЕО-Исх-00447/16 (вх.№5757 от 07.12.2016).

Бокс гаража №2 ГК «Восток» также принадлежит Ш., что подтверждается свидетельством о государственной регистрации права от, которая в помещении гаража организовала торговую деятельность по реализации похоронных принадлежностей, в том числе памятников, и для привлечения внимания к которой используется выносной штендер с рассматриваемой рекламой.

Индивидуальный предприниматель Ш. в письме от 10.01.2017 б/н (вх.№76 от 11.01.2017) признала факт распространения рассматриваемой рекламы, указав при этом, что на данный момент распространение такой рекламы прекращено.

Прекращение распространения рассматриваемой рекламы подтверждается письмом ИП Ш. от 08.02.2017г. (вх.№560 от 09.02.2017), предоставленным в адрес Мордовского УФАС России во исполнение выданного в

рамках рассмотрения дела № 722/18-Р предписания, к которому приложена фотография рекламного штендера с измененным текстом рекламы, не содержащим признаков нарушения законодательства РФ о рекламе.

Ш зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя за основным государственным регистрационным номером индивидуального предпринимателя, что подтверждается свидетельством о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, выданным Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 1 по Республике Мордовия, серия.

Согласно сведениям об индивидуальном предпринимателе - Ш. (по состоянию на 09.12.2016), размещенным на официальном сайте Федеральной налоговой службы egrul.nalog.ru, основным видом деятельности названного ИП является организация похорон и предоставление связанных с ними услуг (ОКВЭД 96.03), дополнительными видами деятельности – производство прочих металлических изделий (ОКВЭД 25.99.2), предоставление прочих персональных услуг, не включенных в другие группировки (ОКВЭД 96.09), торговля розничная сувенирами, изделиями народных художественных промыслов (ОКВЭД 47.78.3), торговля розничная предметами культового и религиозного назначения, похоронными принадлежностями в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.78.4).

Следовательно, реклама с предложением памятников из гранита и мрамора по самым низким ценам распространена в предпринимательских интересах ИП Ш., выступившей рекламодателем и рекламораспространителем такой рекламы.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

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

Использованное в рассматриваемой рекламе выражение «самые низкие цены» указывает на то, что предлагаемые памятники из гранита и мрамора реализуются по постоянно более низким ценам, которые не могут предложить другие продавцы, чем формируется мнение потребителей о преимуществе рекламируемых памятников перед находящимися в обороте памятниками других продавцов.

Такая реклама была предметом рассмотрения на Экспертном совете по применению законодательства о рекламе при Мордовском УФАС России (протокол заседания от 15.12.2016г.), по результатам которого эксперты единогласно выразили мнение, что рекламное утверждение «...самые низкие цены...» указывает на ценовое преимущество предлагаемых товаров и из-за отсутствия объективного критерия сопоставления носит признаки недостоверности.

Из предоставленных продавцом – ИП Ш. прейскурантов цен на памятники от 01.11.2016г. и от 17.11.2016г. следует, что названный продавец реализует

рекламируемые памятники из гранита и мрамора трех видов: комплект мраморный – стандартный (без керамики), комплект гранитный – стандартный (прямоугольный с худож. портретом ручной гравировки, ФИО, даты, эпитафия, крестик, свеча+гвоздики (розы)), а также с односторонней полировкой. При этом цены на памятники из гранита и мрамора варьируются в пределах от 6000 до 73100 рублей, которые зависят от комплекта, отделки и размера изделий при том, что цены на работы и услуги по доставке и установке реализуемых памятников устанавливаются отдельно, что, в частности, следует из квитанции-договора.

Из информации, предоставленной рядом организаций по запросу Мордовского УФАС России от 16.12.2016 № 2110, следует, что в г.Саранске в схожем ценовом диапазоне работают и другие продавцы. Так, из письма ООО «Гранит» от 26.12.2016 б/н, к которому приложены прейскуранты цен, следует, что названное Общество реализует памятники из мрамора и гранита по ценам базовых комплектов в диапазоне от 5000 до 48000 рублей, зависящим не только от комплекта, отделки и размера изделий, но и от места (страны) происхождения изделия (Карелия, г.Уфалей, с.Коелга, страна Китай).

Учитывая фактически установленные обстоятельства, следует признать, что цены, по которым на локальном рынке г.Саранска реализуются памятники из гранита и мрамора, напрямую зависят от комплекта, отделки размера и от места (страны) происхождения изделий, на которые также могут влиять дополнительные работы и услуги.

Между тем, в рассматриваемой рекламе памятники из гранита и мрамора продвигаются как товары по самым низким ценам по сравнению с аналогичными товарами других продавцов, и в такой рекламе отсутствуют критерии, по которым приводится такое сравнение, что способствует неверному представлению потребителей по поводу цены на предлагаемые памятники из гранита и мрамора.

Следовательно, рекламное утверждение о том, что у продавца – ИП Ш. на памятники из гранита и мрамора «самые низкие цены», для оценки которых отсутствует объективное подтверждение, не соответствует действительности.

В пункте 29 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» разъяснено следующее.

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 соответствии с частью 1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 Федерального 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.

Следовательно, реклама «ПАМЯТНИКИ гранит мрамор самые низкие цены скидки рассрочка 0% бесплатное хранение на складе 30-80-98», сопровождаемая тремя фотообразцами памятников и стрелкой-указателем, распространенная в ноябре – декабре 2016 года с использованием выносного штендера, устанавливаемого в часы работы магазина по продаже ритуальных принадлежностей (стола заказов) «Памятники ограды фотокерамика таблички», расположенного в помещении (боксе) гаража №2 ГК «Восток» (г.Саранск, ул.Володарского, рядом с жилым домом 80), с недостоверными сведениями о преимуществе предлагаемых памятников по самым низким ценам, нарушает требования пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» и поэтому является ненадлежащей.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» определено, что *рекламодатель* несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 5 настоящего Федерального закона.

В рассматриваемом случае распространение ненадлежащей рекламы опосредовано и выражено действиями рекламоделателя - Индивидуального предпринимателя Ш. (ИНН; ОГРНИП), одновременно выступившей в качестве рекламодателя.

ИП Ш. имела и правовую, и реальную возможность выполнить обязанность по соблюдению требований законодательства о рекламе, однако не проявила разумной заботливости и осмотрительности по соблюдению требований, установленных пунктом 1 части 3 статьи 5 частью Федерального закона «О рекламе», следствием чего стало распространение ненадлежащей рекламы, за что предусмотрена административная ответственность.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях - 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 статьей 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Примечание. Под должностным лицом в настоящем Кодексе следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, а также лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица, если законом не установлено иное.

Исследовав и оценив обстоятельства настоящего дела в их совокупности, уполномоченное должностное лицо территориального антимонопольного органа пришло к следующим выводам.

Индивидуальный предприниматель Ш., реализуя свою волю по распространению рассматриваемой рекламы с утверждением «самые низкие цены», обязана была учитывать запреты, установленные пунктом 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», и при этом имела возможность не нарушать их.

Между тем, Индивидуальный предприниматель Ш. не проявила необходимой заботливости и осмотрительности для выполнения возлагаемых на неё Законом обязанностей, и названным предпринимателем не были предприняты все зависящие меры по соблюдению требований пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», тем самым она пренебрежительно отнеслась к исполнению своих обязанностей соблюдать требования законодательства о рекламе, вследствие чего распространила ненадлежащую рекламу, посредством которой на протяжении двух месяцев продвигалась предпринимательская деятельность продавца памятников с недостоверными сведениями о самых низких ценах на предлагаемый товар.

Частью 1 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях предусмотрено, что 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.

В рассматриваемом случае вина должностного лица - Индивидуального предпринимателя Ш. заключается в игнорировании законодательно установленных запретов на распространение недостоверной рекламы и непринятии исчерпывающих мер по соблюдению установленных норм и правил рекламного законодательства.

Индивидуальный предприниматель Ш. в протоколе об административном правонарушении № 24 от 09.02.2017г. объяснила, что с составленным протоколом согласна, нарушение признаёт.

Фактически установленные обстоятельства показывают, что Индивидуальный предприниматель Ш. (ИНН; ОГРНИП), при попустительстве которой распространялась ненадлежащая реклама продавца памятников с недостоверными сведениями о самых низких ценах на такой товар, виновна в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена санкциями части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Местом и временем совершения рассматриваемого правонарушения является город Саранск Республики Мордовия, ул.Володарского, рядом с жилым домом 80 и в непосредственной близости от входа в помещение (бокс) гаража №2 ГК «Восток», где в ноябре – декабре 2016 года в часы работы магазина по продаже ритуальных принадлежностей (стола заказов) «Памятники ограды фотокерамика таблички» использовался выносной штендер с ненадлежащей рекламой.

В силу части 1 статьи 29.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дело об административном правонарушении рассматривается по месту его совершения.

С учетом норм части 1 статьи 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях давность привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе исчисляется сроком в один год.

Соответственно, на дату вынесения настоящего постановления срок привлечения к административной ответственности по статье 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не истек.

Как установлено выше, Индивидуальный предприниматель Ш. прекратила распространение ненадлежащей рекламы памятников с утверждением «самые низкие цены», что признаётся как обстоятельство, смягчающее административную ответственность.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

В процессе административного производства не установлено фактов

привлечения Индивидуального предпринимателя Ш. (ИНН; ОГРНИП) к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства в течение 2016 года и до 01 марта 2017 года при том, что Индивидуальный предприниматель Шикунова О.Г. включена в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства в качестве микропредприятия, о чем свидетельствует распечатка сведений из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства (находятся в открытом доступе на сайте Федеральной налоговой службы <https://rmsp.nalog.ru/search.html>).

В соответствии с частью 1 статьи 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.

Уполномоченное должностное лицо антимонопольного органа, учитывая законодательно установленную меру послабления по замене административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение, находит, что в отношении Индивидуального предпринимателя Ш. (ИНН; ОГРНИП), виновной в совершении административного правонарушения, санкции по которому предусмотрены частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, как к должностному лицу, относящемуся к субъектам малого предпринимательства, может быть применена мера административного наказания в виде предупреждения.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

В соответствии с частью 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.

В силу положений части 1 и части 2 статьи 1.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании

закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения. Закон, смягчающий или отменяющий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом улучшающий положение лица, совершившего административное правонарушение, имеет обратную силу, то есть распространяется и на лицо, которое совершило административное правонарушение до вступления такого закона в силу и в отношении которого постановление о назначении административного наказания не исполнено. Закон, устанавливающий или отягчающий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

На основании приведенных положений Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и установленных в процессе административного производства обстоятельств применение к Индивидуальному предпринимателю Щ. (ИНН; ОГРНИП) административного наказания в виде предупреждения будет отвечать принципам соразмерности и справедливости наказания, соответствующим характеру совершенного административного правонарушения, и при этом позволит достичь предупредительные цели, установленные частью 1 статьи 3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а также обеспечить соответствующую защиту охраняемым Законом государственным и общественным интересам.

Руководствуясь пунктом 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а также статьями 1.7, 3.1, 3.4, частью 1 статьи 4.1.1, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать **должностное лицо – Индивидуального предпринимателя Ш** (ИНН; ОГРНИП; дата рождения:; место рождения:; адрес (место регистрации):) нарушившей часть 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, поскольку ею не соблюдены требования пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Заменить **должностному лицу — Индивидуальному предпринимателю Ш** (ИНН; ОГРНИП) административное наказание в виде административного штрафа на предупреждение.

3. В соответствии со статьей 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях **предупредить должностное лицо – Индивидуального предпринимателя Ш** (ИНН; ОГРНИП) об административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе, предусмотренной статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии

постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Временно исполняющий обязанности

руководителя Управления