П О С Т А Н О В Л Е Н И Е

о вынесении предупреждения

город Омск Дело №

17 февраля 2020 года **055/04/14.3-84/2020**

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) <…>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 04 февраля 2020 года и другие материалы дела, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее также – КоАП РФ) в отношении индивидуального предпринимателя <…>,

в отсутствие ИП <…> (ходатайство от 04.02.2020 вх. № 1046)

У С Т А Н О В И Л А:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 11.12.2019 по делу № 055/05/5-1019/2019 реклама ИП <…>, распространенная на первой странице газеты «В КАЖДОМ ДОМЕ» (Калачинск) № 35 (460) от 6 сентября 2019 года, № 36 (461) от 13 сентября 2019 года, а также первой странице газеты «В КАЖДОМ ДОМЕ» (р.п. Таврическое) № 36 (405) от 12 сентября 2019 года, была признана ненадлежащей, нарушающей требования 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 04 февраля 2020 года № 055/04/14.3-84/2020.

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

В ходе осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе 19.09.2019 Омским УФАС России выявлены факты распространения на первой странице газеты «В КАЖДОМ ДОМЕ» (Калачинск) № 35 (460) 6 сентября 2019 года, № 36 (461) 13 сентября 2019 года, а также первой странице газеты «В КАЖДОМ ДОМЕ» (р.п. Таврическое) № 36 (405) 12 сентября 2019 года реклама: «*И П <…> ЕВРОСТИЛЬ СТОИТЕЛЬНАЯ КОМПАНИЯ БЕСПРОЦЕНТНАЯ* ***РАССРОЧКА* КРЕДИТ*** *СТРОИМ ДОМА ремонт КРОВЛИ ПОТОЛКИ отделка домов САЙДИНГОМ ГИПСОКАРТОНОМ навесы ПРИСТРОЙКИ ГАРАЖИ ОКНА за 7500 руб. ПОЛЫ КУХНИ МЕБЕЛЬ под заказ Тротуарная плитка МАГАЗИНЫ БАНИ ЗАБОРЫ ВОРОТА тел. <…> За 15 лет работы наше качество вышло на мировой уровень. Если вам не понравится - мы вернем вам деньги. Наш сайт evrostil55.ru».*

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.

Вышеуказанная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку распространена в адрес неопределенного круга лиц и направлена на привлечение внимания к ИП <…>, строительной компании «Евростиль» и услугам по строительству.

Кроме того, в указанной рекламе привлекается внимание к финансовой услуге – **кредиту**.

Согласно пункту 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» финансовая услуга - банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц.

Таким образом, реклама, содержащая указание на возможность приобретения потенциальными покупателями товаров в кредит, является рекламой финансовых услуг.

Одновременно в рекламе привлекается внимание к **рассрочке**.

Согласно пункту 1 статьи 823 Гражданский кодекс Российской Федерации установлено, что договорами, исполнение которых связано с передачей в собственность другой стороне денежных сумм или других вещей, определяемых родовыми признаками, может предусматриваться **предоставление кредита,** в том числе **в виде аванса, предварительной оплаты, отсрочки и рассрочки оплаты товаров, работ или услуг (коммерческий кредит), если иное не установлено законом.**

При этом из рекламы четко не следует, кто именно предоставляет такие услуги как *«кредит»* и *«рассрочка»* (индивидуальный предприниматель, строительная компания «Евростиль», банк либо иное лицо), что вводит в заблуждение потребителей рекламы и противоречит требованию части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», согласно которой 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.

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

Согласно выходным данным учредителем СМИ «Бесплатная газета «В КАЖДОМ ДОМЕ» (№ свидетельства: ПИ № ТУ 55-00315) является <…>. При этом из договора от 11.06.2013 б/н, заключенного между учредителем и редакцией СМИ «Бесплатная газета «В КАЖДОМ ДОМЕ», следуют, что редакция зарегистрирована в качестве юридического лица - общества с ограниченной ответственностью «ВКД Медиа» (далее – ООО «ВКД Медиа»).

На запрос Омского УФАС России ООО «ВКД Медиа» была представлена копия договора на размещение вышеуказанной рекламы № 0109/1 от 09.01.2019, в силу пункта 1.1. которого *«…Заказчик (ИП <…>) поручает, а Редакция (ООО «ВКД Медиа») принимает*

на себя обязательства выполнения работ по размещению рекламно-информационных материалов в СМИ «Бесплатная газета «В КАЖДОМ ДОМЕ»…».

В ответе от 22.11.2019 б/н ИП <…> дословно указал: *«… Макет был составлен верно со всеми реквизитами банка. Договор можем предоставить, но только другого банка, так как договор «Альфа Банк» на данный момент находится в р.п. Полтавка и возможности привезти его нет».*

Согласно пояснениям ИП <…> от 05.12.2019 вх. № 12188: *«…09.01.2019 между ИП <…> (далее – Заказчик) и ООО «ВКД Медиа» (далее – Редакция) был заключен договор на размещение рекламы № 0109/1 от 09.01.2019 по условиям которого Заказчик поручает, а Редакция принимает на себя обязательства выполнения работ по размещению рекламно-информационных материалов в СМИ «Бесплатная газета «В КАЖДОМ ДОМЕ».*

В соответствии с условиями договора Заказчиком была передана вся необходимая информация для оказания услуг, представлены оригиналы-макеты рекламных материалов, а также представлена информация о действующих договорах между Заказчиком и кредитными учреждениями.

Данный договор был заключен на период с 09.01.2019 по 31.12.2019. в период действия указанного договора Заказчик неоднократно обращался к Редакции для размещения рекламных материалов в указанном источнике.

Все макеты рекламно-информационных материалов были оформлены Заказчиком в соответствии с требованиями Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»…

…В подтверждение своей позиции предоставляем следующие документы:

- оригинал макета рекламного материала.

- копии соглашений с кредитными учреждениями…».

При этом содержание макета, представленного ИП <…> в пояснениях от 05.12.2019 вх. № 12188, идентично рекламе, распространенной на первой странице газеты «В КАЖДОМ ДОМЕ» (Калачинск) № 35 (460) от 6 сентября 2019 года, № 36 (461) от 13 сентября 2019 года, а также первой странице газеты «В КАЖДОМ ДОМЕ» (р.п. Таврическое) № 36 (405) от 12 сентября 2019 года.

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» ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель.

Согласно **части 1 статьи 14.3** КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем 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 определения, данного в пункте 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ИП <…> является рекламодателем.

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.

Таким образом, ИП <…>, имея возможность для соблюдения требований, установленных частью 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», не приняв все зависящие от него меры по их соблюдению, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Вина ИП <…> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении № 055/04/14.3-84/2020.

Местом совершения административного правонарушения является: Омская область.

Временем совершения административного правонарушения является: 6, 12, 13 сентября 2019 года.

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 его действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.3-84/2020, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.3-84/2020, в качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность ИП <…> (статья 4.2 КоАП РФ), признан факт совершения им 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 10.02.2020 № ИЭ9965-20-2827736 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,

П О С Т А Н О В И Л А:

Признать индивидуального предпринимателя <...> (ИНН <...>, ОГРНИП <...>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и применить к нему 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 <…>