

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/14.3-1031/2023

о назначении административного наказания

«03» июля 2023г.

г. Новосибирск

Заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области <...>, рассмотрев протокол № 054/04/14.3-1031/2023 от 31.05.2023г. об административном правонарушении, и материалы административного дела в отношении Индивидуального предпринимателя Михайленко <...>

УСТАНОВИЛ:

В Новосибирское УФАС России поступило заявление физического лица (вх.№12037-ИП/22 от 10.08.2022г.) по факту размещения на специализированной конструкции (щит), расположенной по адресу: г.Новосибирск, ул.Кошурникова, 33, (1429), рекламы следующего содержания:

«Мопеды.РФ У нас дешевле ул.Сибиряков-Гвардейцев, 54 б 312-50-30 ИП Михаленко <...>

По мнению заявителя, данная рекламная информация содержит признаки нарушения ст.5 Федерального закона «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006г. (далее – ФЗ «О рекламе»), в части неуказания критериев сравнения. Заявитель указывает, что отсутствие в рекламе критериев сравнения формирует у потребителей негативную оценку аналогичных товаров других продавцов.

По результатам рассмотрения заявления Новосибирским УФАС России возбуждено данное дело, при изучении обстоятельств которого установлено следующее.

В соответствии со ст.3 ФЗ «О рекламе», реклама - это 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.

Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой, т.к. отвечает всем юридически значимым условиям определения рекламы. Объектом рекламирования является товар – детский квадроцикл ATV H4 mini и мопед Regulmoto Alpha (RM-1), предлагающийся к продаже по указанной на баннере цене.

Согласно п.1 ч.3 ст.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 ч.7 ст.5 ФЗ «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.

В соответствии с Постановлением Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые ФЗ «О рекламе» к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг.

В соответствии с пунктом 29 Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации №58 от 08.10.2012 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» 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.

Преимущество рекламируемого товара должно быть выражено в рекламе в форме сравнения. Конкретный критерий, по которому указывается сравнение при использовании в рекламе сравнительных характеристик объекта рекламирования с иными товарами, должен быть указан в рекламе.

В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, в данном случае путем употребления сравнения «У нас дешевле!», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Таким образом, при использовании в рекламе каких-либо сравнительных характеристик, которые указывают на превосходство товара над товарами иных продавцов, должны быть указаны те конкретные критерии, по которым осуществляется сравнение, то есть в рекламе обязательно должно содержаться обоснование данного утверждения. Используемые в рекламе конкретные критерии, по которым осуществляется сравнение, должны быть достоверными.

ИП Михайленко А.В. по существу обстоятельств данного дела сообщает следующее.

Утверждение, размещенное на баннере: «У НАС ДЕШЕВЛЕ!», относится к поставщику ООО «Мопеды.РФ». В частности, в материалы дела представлено информационное письмо от поставщика мототехники ООО «МОПЕДЫ.РФ», в котором указано, что товар реализуемый ИП Михайленко А.В. в части Детского квадроцикла ATV H4 mini и Мопеда Regulmoto Alpha (RM- 1) действительно дешевле, чем реализуемый ООО «Мопеды.РФ».

Что касается утверждения в части того, что стоимость ATV H4 mini на сайтах toy-boy24.ru и stels-piter.ru указана дешевле (35900 руб.), а Мопед Regulmoto Alpha (RM- 1) на сайтах x-m.su mototeka.su - 64000 руб., то данная информация не сопоставима с информацией, размещенной на баннере, т.к. различен период, что не позволяет сравнить стоимость товара.

Надпись «МОПЕДЫ.РФ» является отсылкой к ООО «Мопеды.рф». Также данное наименование является доменным именем сайта, перейдя по ссылке на который, потребитель имеет возможность сравнить стоимость товара, указанную на баннере (продавец – ИП Михайленко А.В.) и стоимость товара, указанного на сайте мопеды.рф (продавец – ООО «Мопеды.рф»).

Следовательно, объектом для сравнения является организация – ООО «Мопеды.рф» (ОГРН 1207700456182), и данный критерий, по мнению ИП Михайленко А.В., указан на баннере.

Рассмотрев доводы сторон Комиссия принимает довод в части указания цены относительно периода экспонирования, при этом приходит к следующим выводам.

Оценка рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями.

Довод ИП Михайленко А.В. об указании стоимости ниже, чем в ООО «Мопеды.РФ» не состоятелен в силу следующих обстоятельств.

В данном случае в рекламе присутствует прямое утверждение: «У нас дешевле!».

«.рф» - является национальным доменом верхнего уровня для России. Первый в Интернете домен на кириллице.

Надпись «Мопеды.РФ» не указывает на продавца аналогичного товара – ООО «Мопеды.РФ», а является адресом действующего сайта в сети Интернет, на котором предлагается к реализации различная мототехника.

Следовательно, надпись «мопеды.рф» воспринимается потребителем как адрес сайта продавца, указанного в рекламе – ИП Михайленко А.В., а не как указание на организацию – ООО «Мопеды.рф».

Указание информации: «мопеды.рф У НАС ДЕШЕВЛЕ!», более крупным шрифтом относительно иной информации, однозначно воспринимается как отсылка на адрес сайта, где размещена информация о товаре ATV H4 mini и Мопеда Regulmoto Alpha (RM- 1) со стоимостью от 69000р. и от 36000руб, что не соответствует действительности.

Фактически сайт мопеды.рф является сайтом организации ООО «Мопеды.рф», и стоимость указанного товара отличается от стоимости, размещенной в рекламе в

большую сторону.

Кроме того, в совокупности весь объем информации на баннере, способ ее исполнения (цвет, размер шрифта) и компоновки сообщает потребителю о том, что по адресу: ул.Сибиряков-Гвардейцев, 54б, Индивидуальный предприниматель Михайленко <...> осуществляет реализацию товара: детский квадроцикл ATV H4 mini стоимостью от 36 000 рублей и мопед Regulmoto Alpha (RM-1) стоимостью от 69 000 рублей, сайт продавца находится по адресу мопеды.рф.

Информация о том, что данный сайт не является сайтом продавца – ИП Михайленко А.В., а является сайтом организации – ООО «Мопеды.рф», равно как и указание на данную организацию, как критерий сравнения, в рекламе отсутствует. Следовательно, потребитель может проводить сравнение с любым продавцом данного товара. Из содержания рекламы не следует, что указание «У нас дешевле!» является сравнением с товарами, реализуемыми ООО «Мопеды.рф».

Таким образом, рассматриваемая реклама содержит нарушения п.1 ч.3, ч.7 ст.5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии со ст.38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушения п.1 ч.3 ст.5 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В данном случае рекламодателем является Индивидуальный предприниматель Михайленко <...>

Именно в действиях ИП Михайленко А.В., содержатся нарушения п.1 ч.3, ч.7 ст.5 ФЗ «О рекламе».

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России по делу №054/05/5-1639/2022 от 24.01.2023г., рекламная информация, распространенная в период с 01.08.2022г. по 31.08.2022г. посредством размещения на рекламных конструкциях типа билборд по адресам: г.Новосибирск, ул.Кошурникова, д.33, ул.Ватутина (50 м от ул.Проектная), Советское шоссе (арка, ближе к п. Краснообск), следующего содержания: «Мопеды.РФ У нас дешевле ул.Сибиряков-Гвардейцев, 54 б 312-50-30 ИП Михаленко <...> признана ненадлежащей,

а Индивидуальный предприниматель Михайленко <...> нарушившим:

- п.1 ч.3 ст.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;

- ч.7 ст.5 ФЗ «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.

Дата совершения административного правонарушения – 01.08.2022-31.08.2022г.г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Нарушение указанной нормы ФЗ «О рекламе» образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

В соответствии с ч.1 ст. 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.

Следовательно, ответственным за данное правонарушение является Индивидуальный предприниматель Михайленко <...> т.к. в действиях данного лица содержится правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ.

Согласно примечанию к ст.2.4 КоАП РФ, индивидуальные предприниматели несут ответственность как должностные лица.

Рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, Новосибирское УФАС России приходит к выводу о том, что в материалах дела имеется достаточно доказательств для принятия законного, обоснованного и мотивированного решения по делу.

Факты нарушения удостоверяются: решением Комиссии Новосибирского УФАС России от 24.01.2023г. по делу №054/05/5-1639/2022 о нарушении законодательства РФ о рекламе; материалами дела №054/05/5-1639/2022 о нарушении законодательства РФ о рекламе; протоколом №054/04/14.3-1031/2023 от 31.05.2023г.

С учетом имеющихся в деле доказательств, Новосибирское УФАС России считает доказанным наличие в действиях индивидуального предпринимателя состава административного правонарушения.

В соответствии со статьей 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Частью 1 статьи 1.6 КоАП РФ установлено, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию иначе как на основании и в порядке, установленных законом.

Административным правонарушением в соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Как следует из диспозиции части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, объектом правонарушения являются общественные отношения в сфере государственного регулирования рекламы.

Объективная сторона правонарушения выражена в нарушении рекламодателем общих требований к рекламе. Объективная сторона правонарушения, совершенного ИП Михайленко А.В., выражается недостоверной рекламой, содержащей не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара, а также в отсутствии существенной информации о рекламируемом товаре.

Субъектом данного правонарушения является ИП Михайленко А.В.

Применительно к субъективной стороне необходимо принимать во внимание, что с учетом предусмотренных статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации характеристик предпринимательской деятельности (осуществляется на свой риск), отсутствие вины предпринимателя, при наличии в его действиях признаков объективной стороны правонарушения, предполагает объективную невозможность соблюдения установленных правил, необходимость принятия мер, от предпринимателя не зависящих.

Доказательств принятия ИП Михайленко А.В. всех зависящих от него мер по соблюдению установленных правил и норм в рамках рассмотрения настоящего дела не установлено.

В связи с этим, в деянии ИП Михайленко А.В. усматривается вина, предусмотренная частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ, поскольку у последнего имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но ИП Михайленко А.В. не были предприняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В соответствии со статьей 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения, целью которой является предупреждение совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно статье 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с КоАП РФ.

При назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, отягчающих либо смягчающих административную ответственность, не установлено.

Оснований, исключающих производство по делу об административном правонарушении, перечень которых установлен статьей 24.5 КоАП РФ, не установлено.

На рассмотрении дела об административном правонарушении ИП Михайленко А.В. каких-либо иных доказательств не представлено.

Срок давности привлечения ИП Михайленко А.В. к административной ответственности, установленный статьей 4.5 КоАП РФ, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

В соответствии с п. 1 ст. 4.1.1. КоАП РФ, 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 КоАП РФ, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных ч.2 ст.3.4 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных ч.2 ст.4.1.1.

В данном случае административное правонарушение не является выявленным в ходе осуществления государственного контроля (надзора).

Следовательно, административное наказание в виде административного штрафа замене на предупреждение не подлежит.

Таким образом, статья 4.1.1 КоАП РФ, предусматривающая замену административного наказания в виде штрафа на предупреждение, в данном случае, применению не подлежит.

Согласно ч.1 ст.4.1.2 КоАП РФ, при назначении административного наказания в виде административного штрафа социально ориентированным некоммерческим организациям, включенным по состоянию на момент совершения административного правонарушения в реестр социально ориентированных некоммерческих организаций - получателей поддержки, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства юридическим лицам, отнесенным к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, включенным по состоянию на момент совершения административного правонарушения в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, административный штраф назначается в размере, предусмотренном санкцией соответствующей статьи (части статьи) раздела II КоАП РФ или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях для лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность без образования юридического лица.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, отсутствие смягчающих и отягчающих обстоятельств, установленных ст. ст.4.2, 4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, руководствуясь ст.14.3, 23.48, 29.6 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Индивидуального предпринимателя Михайленко <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

2. Применить к ИП Михайленко А.В. меру административной ответственности в виде штрафа в размере 4000 (четыре тысячи) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Получатель: Управление Федерального казначейства по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России л/с: 04511127040), ИНН 5405116098, КПП 540501001, Банк получателя: Сибирское ГУ Банка России//УФК по Новосибирской области г.Новосибирск, Номер счета ЕКС (ЕКС - единый казначейский счет) 40102810445370000043, Номер казначейского счета: 03100643000000015100, БИК 015004950, ОКТМО 50701000, КБК 16111601141010003140, УИН: 16100500000001710437, назначение платежа: Оплата штрафа по делу об административном правонарушении №054/04/14.3-1031/2023.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1 – 30.3 КоАП РФ в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со ст. 31.1 КоАП РФ 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.