ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о выдаче предупреждения по делу об

административном правонарушении № 042/04/14.3-1385/2019

«13» ноября 2019 г. г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, <…>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3 - 1385/2019, возбужденного протоколом от 20.08.2019 в отношении Индивидуального предпринимателя <…> (<…>, далее - ИП <…>), в отсутствие ИП <…>, уведомленной надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела,

УСТАНОВИЛА:

23.05.2019 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 1/Р-2019 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ненадлежащей рекламы ИП <…>, размещенной в газете «Новая газета» № 46 (411) от 14.11.2018, поскольку в ней нарушены требования пунктов 1, 20 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), следующего содержания:

- «1 Первая городская диспетчерская служба такси… TAXI» на 36 странице газеты «Новая газета» № 46 от 14.11.2018.

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

Согласно пункту 1 части 3 статьи 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.

Пунктом 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

Согласно правовой позиции, изложенной Высшим Арбитражным Судом Российской Федерации в п. 29 постановления Пленума от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами ФЗ «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.

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.

Разъяснения данного пункта постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации относится не только к использованию слов «лучший», «первый», «номер один», но и к любым сравнительным характеристикам, определяющим исключительность объекта рекламирования. В данном случае слово «первая» относится к указанным характеристикам.

Использование сведений о преимуществах оказываемых услуг не противоречит законодательству о рекламе, в случае если такое преимущество подтверждено документально.

В опубликованной в газете «Новая газета» рекламе, в части фразы «Первая городская диспетчерская служба такси…», не содержатся конкретные критерии, по которым рекламируемая диспетчерская служба именуется первой, и которые имеют объективное подтверждение.

Учитывая, что реклама согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» имеет побудительный характер, те есть стимулирует интерес потребителей к объекту рекламирования, сообщение в рекламе недостоверных сведений об изготовителе или продавце товара, ставит рекламодателя в более выгодное положение и дает необоснованные преимущества перед другими субъектами рекламной деятельности, действующими на том же товарном рынке и соблюдающими требования к достоверности на том же товарном рынке и соблюдающими требованиями к достоверности рекламной информации.

Использование в рекламе неточных высказываний или преувеличений относительно самого рекламодателя может создать у потребителя неверное представление о его статусе, существе оказываемых им услуг и качестве товаров.

Таким образом, использование в рекламе обозначения «Первая городская диспетчерская служба такси» является нарушением пунктов 1, 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», поскольку данная информация не подтверждена документально, а согласно сведениям, размещенным на сайте Федеральной налоговой службы, отсутствует юридическое лицо, имеющее наименование «Первая городская диспетчерская служба такси».

Частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований пунктов 1, 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О

рекламе».

Рекламодателем указанной рекламы является ИП <…>.

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и влечет наложение штрафа на физических лиц – 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.

Действия ИП <…>, выразившиеся в нарушении требований пунктов 1, 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы с использованием обозначения «Первая городская диспетчерская служба такси», поскольку данная информация не подтверждена документально, а согласно сведениям, размещенным на сайте Федеральной налоговой службы, отсутствует юридическое лицо, имеющее наименование «Первая городская диспетчерская служба такси», подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1 статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение штрафа на физических лиц – от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей, на должностных лиц от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Время совершения ИП <…> административного правонарушения: 14.11.2018.

Место совершения ИП <…> административного правонарушения: г. Юрга (выпуск газеты «Новая газета» от 14.11.2018 № 46 (411)).

11.06.2019 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания на 15.07.2019 в 09 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес ИП <…> заказным письмом с уведомлением о вручении.

15.07.2019 на составление и подписание протокола об административном правонарушении ИП <…> не явилась, защитника не направила. Сведениями о надлежащем уведомлении ИП <…> о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении Кемеровское УФАС России не располагало.

15.07.2019 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания на 20.08.2019 в 09 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес ИП <…> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

20.08.2019 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-1385/2019 об административном правонарушении в отсутствие ИП <…>, уведомленной надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

20.08.2019 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об

административном правонарушении № 042/04/14.3-1385/2019 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 29.08.2019 в 09 часов 00 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ИП <…> заказным письмом с уведомлением о вручении.

29.08.2019 на рассмотрение дела № 042/04/14.3-1385/2019 об административном правонарушении ИП <…> не явилась, защитника не направила. Сведениями о надлежащем уведомлении ИП <…> о дате, времени и месте рассмотрения дела № 042/04/14.3-1385/2019 об административном правонарушении Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 29.08.2019 рассмотрение дела № 042/04/14.3-1385/2019 об административном правонарушении было отложено на 27.09.2019 в 11 часов 30 минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес ИП <…> заказным письмом с уведомлением о вручении.

27.09.2019 на рассмотрение дела № 042/04/14.3-1385/2019 об административном правонарушении ИП <…> не явилась, защитника не направила. Сведениями о надлежащем уведомлении ИП <…> о дате, времени и месте рассмотрения дела № 042/04/14.3-1385/2019 об административном правонарушении Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 27.09.2019 рассмотрение дела № 042/04/14.3-1385/2019 об административном правонарушении было отложено на 13.11.2019 в 09 часов 00 минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес ИП <…> заказным письмом с уведомлением о вручении (возврат корреспонденции имеется в материалах дела).

13.11.2019 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-1385/2019 в отсутствие ИП <…>, уведомленной надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Изучив материалы дела № 042/04/14.3 - 1385/2019 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Действия ИП <…>, выразившиеся в нарушении требований пунктов 1, 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы с использованием обозначения «Первая городская диспетчерская служба такси», поскольку данная информация не подтверждена документально, а согласно сведениям, размещенным на сайте Федеральной налоговой службы, отсутствует юридическое лицо, имеющее наименование «Первая городская диспетчерская служба такси», подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно статье 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

ИП <…> документально не подтвердила наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у ИП <…> имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Следовательно, действия ИП <…>, выразившиеся в нарушении требований пунктов 1, 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы с использованием обозначения «Первая городская диспетчерская служба такси», поскольку данная информация не подтверждена документально, а согласно сведениям, размещенным на сайте Федеральной налоговой службы, отсутствует юридическое лицо, имеющее наименование «Первая городская диспетчерская служба такси», следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ИП <…> подтверждается протоколом по делу № 042/04/14.3- 1385/2019 от 20.08.2019.

Срок давности привлечения ИП <…> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При рассмотрении данного дела заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены личность виновного, его имущественное положение, рассмотрен вопрос о наличии, отсутствии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, и обстоятельств, отягчающих административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, в соответствии с пунктом 2 статьи 4.2 КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области также считает возможным, с учетом положений части 2 статьи 4.2 КоАП РФ признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину ИП <…> совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ИП <…> за совершение административного правонарушения, не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении ИП <…> своих публично - правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 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.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 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.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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.

Согласно Единому реестру субъектов малого предпринимательства, размещенного на официальном сайте rmsp.nalog.ru ИП <…> имеет статус микропредприятия.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ИП <…> доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, наличие у ИП <…> статуса микропредприятия, отсутствие 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 отсутствие имущественного ущерба, руководствуясь статьями 4.1.1, 23.48, 29.9, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать индивидуального предпринимателя <…> (<…>) виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Выдать индивидуальному предпринимателю <…> (<…>) предупреждение.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.