

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения

город Омск
№

Дело

29 января 2020 года
32/2020

055/04/14.3-

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) (...), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 16 января 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 директора общества с ограниченной ответственностью «Айриш паб», место нахождения: 644024, г. Омск, ул. Броз Тито, д. 2/1, ИНН 5504231937, ОГРН 1125543033824 (далее - ООО «Айриш паб», Общество) (...)

в отсутствие директора ООО «Айриш паб» (...)

УСТАНОВИЛА:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 27.11.2019 по делу № 055/05/7-961/2019 реклама ООО «Айриш паб» была признана ненадлежащей, нарушающей требования пункта 4 части 3 статьи 5, пункта 8 статьи 7 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 и части 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Настоящее дело об административном правонарушении было возбуждено протоколом от 16.01.2020 № 055/04/14.3-31/2020.

В результате рассмотрения протокола об административном правонарушении и иных материалов дела должностным лицом, рассматривающим дело об административном правонарушении, установлено следующее.

В адрес Омского УФАС России поступило обращение гражданина, в котором указано, что при посещении 04.10.2019 ресторана «Колчакъ» (ООО «Айриш паб») и заказе кальянов в количестве двух штук ему была выставлена оплата в размере 1600 руб., не

соответствующая рекламному предложению ресторана: «HOOKAH Royal lounge&bar Кальян Бизнес До 17:00 – 500 р. Вечер – 800 р. Последующий – 700 р. Два кальяна сразу – 1 400 р.».

Факт распространения спорной рекламы (в оконном проеме первого этажа) также подтвержден в результате выезда специалиста Омского УФАС России по адресу места нахождения ресторана «Колчакъ» (г. Омск, ул. Б.Тито, д. 2/1).

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.

Под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена наружным способом, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к ресторану «Колчакъ» (ООО «Айриш паб») и осуществляемой им деятельности, в том числе предлагаемым услугам – продаже кальянов.

ООО «Айриш паб» были представлены пояснения от 30.10.2019, от 27.11.2019:

- «... Относительно факта посещения заявителем ресторана «Колчак». Общество не имеет возможности подтвердить либо опровергнуть факт посещения заявителем ресторана «Колчак», поскольку не располагает данными о личности заявителя. А также в виду того, что в ресторане «Колчак» большой поток посетителей и отследить каждого посетителя с идентификацией его личности не представляется возможным. Относительно сведений об условиях продажи товара (кальяна) по стоимости, заявленной в рекламе. Поясняем, что сотрудником ресторана «Колчак» была допущена техническая ошибка. В случае, если бы посетитель обратился с данным вопросом к сотрудникам ресторана «Колчак» (администратор, директор, официант), ошибка была бы незамедлительно устранена»;

- «... 31.10.2019 ООО «Айриш паб» представило в Омское УФАС России ответ на запрос, в котором пояснило, что общество не имеет возможности подтвердить либо опровергнуть факт посещения заявителем ресторана «Колчак», поскольку не располагает данными о личности заявителя.... По состоянию на 11.11.2019 – дату вынесения определения № 055/05/7-961/2019 о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, нарушений требований пункта 4 части 3 статьи 5, пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» отсутствовало. И на сегодняшний день отсутствует событие административного правонарушения.... В случае если Омское УФАС России признает ООО «Айриш паб» виновным в совершении административного правонарушения по

статье 14.3 КоАП РФ, просим заменить наказание в виде административного штрафа предупреждением...».

При рассмотрении материалов дела установлено, что заявитель, воспользовавшись рекламной информацией, сделал заказ кальяна в количестве двух штук. Согласно представленному чеку: гостевой счет открыт в зале второго этажа в 19:44 часов, закрыт в 20:49 часов, стоимость заказа с наименованием «Кальян вечер» составила 1600 руб.

Вместе с тем при буквальном прочтении и восприятии рекламы следует, что стоимость двух кальянов сразу должна была составить 1400 руб.

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.

В силу части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований пункта 4 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

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.

По определению (пункт 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ООО «Айриш паб» является рекламодателем (изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо).

В силу пункта 15 Постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5, в соответствии с частью 3 статьи 2.1 КоАП РФ в случае совершения юридическим лицом административного правонарушения и выявления конкретных должностных лиц, по вине которых оно было совершено (статья 2.4 КоАП РФ), допускается привлечение к административной ответственности по одной и той же норме как юридического лица, так и указанных должностных лиц.

Согласно Решению № 3 Единственного учредителя от 14.03.2017 (...) является директором ООО «Айриш паб».

Таким образом, директор ООО «Айриш паб» (...), имея возможность для соблюдения требований пункта 4 части 3 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.

Местом совершения административного правонарушения является г. Омск.

Временем совершения административного правонарушения является октябрь 2019 года.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении

сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Вина директора ООО «Айриш паб» (...) в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении № 055/04/14.3-31/2020.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

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

Должностным лицом, рассматривающим дело, в качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность директора ООО «Айриш паб» (...) (статья 4.2 КоАП РФ), признан факт совершения им административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность (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 28.01.2020 № ИЭ9965-20-7693882 ООО «Айриш паб» является субъектом малого и среднего предпринимательства – малым предприятием (дата внесения сведений в реестр 01.08.2016).

Оценив характер и обстоятельства совершенного директором ООО «Айриш паб» (...) 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 директора общества с ограниченной ответственностью «Айриш паб» (ИНН 5504231937, ОГРН 1125543033824) (...) 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 районный суд по месту рассмотрения дела 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.

