

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

ПОСТАНОВЛЕНИЕ №072/04/14.3-462/2019

о назначении административного наказания

за нарушение законодательства о рекламе

29.11.2019. г. Тюмень

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее - Тюменское УФАС России), Марчук Светлана Викторовна, рассмотрев материалы дела №072/04/14.3-462/2019, возбужденного в отношении ИП Шешукова Александра Сергеевича (адрес места регистрации: 641640, Курганская обл., Петуховский р-н, г.Петухово, ул.Красная, д.36, кв.41, ОГРНИП 318450100024854, ИНН 451602326780), в присутствии представителя (защитника) ИП Шешукова А.С. - Габдурахимова М.А. (доверенность №00-ТЛ81-0000001 от 25.11.2019г.), которому права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, закрепленные ст.25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ, Кодекс) разъяснены,

У С Т А Н О В И Л:

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе № 072/05/05-34/2019 от 03.10.2019г. признана ненадлежащей наружная реклама комиссионных магазинов «Победа» следующего содержания: «Комиссионный магазин «Победа» Мы лучше чем ЛОМБАРД», поскольку в ней нарушены требования п.1 ч.2 ст.5 , п.20 ч.3 ст.5 Закона о рекламе (далее – Закон о рекламе).

Ответственность за распространение ненадлежащей рекламы предусмотрена ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ, Кодекс).

Исследовав материал административного дела, установлено следующее.

В Тюменское УФАС России из Прокуратуры г.Тюмени поступило заявление Отделения по Тюменской области Уральского главного управления Центрального банка Российской Федерации (вх. № 4869 от 31.05.2019 г.) о распространении на фасадах зданий, в которых размещены комиссионные магазины «Победа» ненадлежащей рекламы.

Адреса местонахождения в г.Тюмени объектов, имеющих наименование «Комиссионный магазин «Победа»: ул.Ленина, 81; ул.Мельникайте, 100, ул. Олимпийская, 10/1; ул.Пермякова, 23/1, ул.Ямская, 112. При этом входные группы и

рекламные конструкции вышеуказанных торговых объектов однотипны. Деятельность в данных магазинах осуществляет ИП Шешуков А.С.(адрес места регистрации: 641640, Курганская область, район Петуховский, г.Петухово, ул.Красная, д.36, кв.41, ОГРНИП 318450100024854, ИНН451602326780).

На стенах домов и входных группах в торговые объекты ИП Шешукова А.С. размещены рекламные конструкции следующего содержания «Мы лучше чем ЛОМБАРД 24 часа Победа Комиссионный магазин».

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ (далее – Закон о рекламе), рекламой является 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 и поддержания 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; товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Как следует из части 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются. Реклама является средством продвижения товаров, работ и услуг, а также самого изготовителя или продавца рекламируемого товара на определенном рынке. Вместе с тем способ, форма и средства распространения соответствующей информации имеет существенное значение. Ненадлежащей рекламой согласно подпункту 4 статьи 3 Закона о рекламе является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Независимо от формы или используемого средства распространения, реклама должна быть распознаваема без специальных знаний или без применения технических средств непосредственно в момент ее представления именно как реклама.

Таким образом, признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, сформировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

В рассматриваемой рекламе информация направлена на привлечение внимания потребителей к комиссионным магазинам «Победа».

Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой комиссионного магазина «Победа».

Как указано на сайте www.победа-63.рф, в комиссионном магазине «Победа» принимаются товары на комиссию и реализуются эти товары по договорам розничной купли-продажи.

В соответствии со ст.990 ГК РФ по договору комиссии одна сторона (комиссионер)

обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента.

Согласно Правилам комиссионной торговли непродовольственными товарами, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 06.06.1998 №569, под комиссионером понимается организация независимо от организационно-правовой формы, а также индивидуальный предприниматель, принимающие товары на комиссию и реализующие эти товары по договору розничной купли-продажи.

В силу ст.2 Федерального закона от 19.07.2007 №196-ФЗ «О ломбардах» (далее – Закон о ломбардах), ломбардом является юридическое лицо – специализированная коммерческая организация, основными видами деятельности которой являются предоставление краткосрочных займов гражданам и хранение вещей. Ломбарды вправе осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов в порядке, установленном Федеральным законом от 21.12.2013г. №353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)». Ломбард вправе ежедневно с 8 до 20 часов по местному времени принимать в залог и на хранение движимые вещи (движимое имущество), принадлежащие заемщику или поклажедателю и предназначенные для личного потребления. Ломбарду запрещается заниматься какой-либо иной предпринимательской деятельностью, кроме предоставления краткосрочных займов гражданам, хранения вещей, а также оказания консультационных и информационных услуг.

Согласно п.1 ч.2 ст.5 Закона о рекламе недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Таким образом, реклама магазина «Победа» следующего содержания: «Мы лучше чем ломбард» содержит признаки нарушения п.1 ч.2 ст.5 Закона о рекламе, так как содержит некорректное сравнение со всеми ломбардами при отсутствии критерия сравнения.

Присутствующее в рекламе слово «ЛОМБАРД», визуальное изображение шрифтом в несколько раз превышающем размер букв иных, используемых в рекламе слов, создает обманчивое восприятие у потенциальных потребителей вида рекламируемой деятельности и не соответствует действительной природе услуг, предоставляемых ИП Шешуковым А.С., поскольку последний, в силу императивных норм Федерального закона «О ломбардах», не вправе осуществлять деятельность ломбардов, в связи с чем реклама противоречит п.20 ч.3 ст.5 Закона о рекламе, в соответствии с которой недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

Рекламное объявление формирует интерес к товару или услуге и направлено на формирование у потребителей желания ими воспользоваться. Это означает, что при оценке рекламы определяющим является не то, что имел в виду рекламодатель, и не то, насколько сообщенные сведения соответствуют истине, а лишь их восприятие потребителями. При этом правоприменительная практика исходит из того, что средний потребитель не должен обладать специальными

знаниями в разных областях. Поскольку фраза: «Мы лучше чем...» выполнена в рекламе очень мелким, значительно меньше, чем остальной текст, а слово «ЛОМБАРД» - очень крупным ярким шрифтом, то имеется вероятность того, что потребитель рекламы не обратит внимание на приведенную фразу, будет думать, что в данном месте располагается именно ломбард.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе содержатся нарушения частей п.1 ч.2 ст.5, п.20 ч.3 ст.5 Закона о рекламе, поскольку в данной рекламе присутствует некорректное сравнение, отсутствует информация о том, чем лучше комиссионный магазин, чем ломбард, а также содержатся не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона о рекламе, нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства РФ о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством РФ об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований части 3 статьи 5 Закона о рекламе несет рекламодаделец.

Согласно п. 5 ст. 3 Закона о рекламе, рекламодаделец – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержания рекламы лицо.

Материалами дела №072/05/05-34/2019 установлено, что лицом, определившим объект рекламирования и разместившим рассматриваемую рекламу, является ИП Шешуков Александр Сергеевич (адрес места регистрации: 641640, Курганская обл., Петуховский р-н, г.Петухово, ул.Красная, д.36, кв.41, ОГРНИП 318450100024854, ИНН 451602326780), а следовательно, он является как рекламоделателем, так и рекламодателем.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ – влечет наложение административного штрафа.

Субъектом административного правонарушения по делу № 072/04/14.3-462/2019 выступает – ИП Шешуков Александр Сергеевич (адрес места регистрации: 641640, Курганская обл., Петуховский р-н, г.Петухово, ул.Красная, д.36, кв.41, ОГРНИП 318450100024854, ИНН 451602326780).

Таким образом, ИП Шешуков А.С., распространяя вышеуказанную рекламу, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьей 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ 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.

Субъективная сторона в отношении совершенного ИП Шешуковым А.С. деяния выразилась в том, что он не обеспечил при размещении рассматриваемой рекламы соблюдение требований, предусмотренных рекламным законодательством. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законом требований, при рассмотрении дела не установлены.

Предусмотренная законом государственная регистрация в качестве индивидуального предпринимателя не только дает возможность ИП Шешукову А.С. пользоваться правами и гарантиями, связанными с указанным статусом, но и предполагает принятие им на себя определенных обязанностей по соблюдению правил ведения предпринимательской деятельности.

Объектом административного правонарушения по данному делу являются общественные отношения в сфере размещения рекламы и установленного порядка осуществления предпринимательской деятельности.

Объективная сторона указанного правонарушения состоит в нарушении обязательных требований к размещению рекламы, предусмотренных частями 2,3 статьи 5 Закона о рекламе.

Место совершения административного правонарушения – город Тюмень.

Время совершения административного правонарушения, установленное материалами дела 072/05/05-34/2019 – с 10.06.2019г. по 30.10.2019г.

Антимонопольным органом установлено, что ИП Шешуков А.С. при должной внимательности и осмотрительности при распространении рекламы мог предвидеть последствия – возможность нарушения законодательства о рекламе, имел возможность выполнить возложенную на него обязанность, и предотвратить совершение административного правонарушения, но не предпринял всех зависящих от него мер по соблюдению действующего законодательства о рекламе.

Дело об административном правонарушении №072/04/14.3-462/2019 в соответствии с ч. 2 ст. 4.1 КоАП РФ рассматривалось с учетом характера совершенного ИП Шешуковым А.С. правонарушения, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

Совершенное ИП Шешуковым А.С. правонарушение посягает на установленные нормативными правовыми актами гарантии на защиту потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку требования законодательства о рекламе, а также установление в части 1 статьи 14.3 КоАП РФ административной ответственности за их нарушение направлены на охрану прав потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку потребители признаются слабой стороной данных отношений, не обладающих специальными познаниями.

Состав административного правонарушения, предусмотренный ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, является формальным, и для квалификации действий по названной норме не требуется обязательного наступления неблагоприятных последствий.

Наступление общественно опасных последствий в виде причинения ущерба при совершении правонарушений с формальным составом не доказывается, возникновение этих последствий презюмируется самим фактом совершения действий или бездействий.

Административные правонарушения, совершаемые в сфере рекламы, посягают на нарушение установленных законодательством о рекламе требований и предписаний, в связи с чем вред, причиненный этими правонарушениями, наносится общественным интересам, а не конкретным физическим и юридическим лицам.

Общественный вред выражается в пренебрежении установленными законодательством нормами, обязательными для исполнения всеми без исключения лицами.

ИП Шешуков А.С. должен был знать требования законодательства о рекламе, а также меру ответственности за его нарушение.

Учитывая характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя, можно сделать вывод о том, что совершенное ИП Шешуковым А.С. правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с чем, отсутствуют основания для признания его малозначительным.

ИП Шешуков А.С. вменяемое правонарушение признает, однако, просит учесть тот факт, что размещение рекламы было прекращено. Кроме того, Общество относится к категории микропредприятия.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законом требований, при рассмотрении дела не установлены.

Вместе с тем, Федеральным законом от 03.07.2016 N 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнена статьей 4.1.1, устанавливающей, что 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 статье 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за

исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (далее - индивидуальные предприниматели), крестьянские (фермерские) хозяйства.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ИП Шешуков А.С. относится к категории микропредприятие и внесен в реестр 10.09.2018г.

Согласно части 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.

ИП Шешуков А.С. впервые совершил нарушение рекламного законодательства, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом изложенного административное наказание ИП Зелинскому П.Л. в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, подлежит замене на предупреждение.

С учетом положений ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, закрепившей цели административного наказания, предупреждение является официальным предостережением лица от возможности совершения им противоправного действия.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание.

Руководствуясь статьями 4.1.1., 4.1, 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ИП Шешукова А.С. виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии со статьей 4.1.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях объявить ИП Шешукову Александру

Сергеевичу (адрес места регистрации: 641640, Курганская обл., Петуховский р-н, г.Петухово, ул.Красная, д.36, кв.41, ОГРНИП 318450100024854, ИНН 451602326780) официальное порицание в форме предупреждения за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 3 статьи 30.1. и частью 1 статьи 30.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение 10 суток 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.

Заместитель

руководителя управления С.В. Марчук