

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 036/04/14.3-509/2021 об административном правонарушении

«11» мая 2021 года

город Воронеж

Заместитель руководителя – начальник отдела контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее – Воронежское УФАС России) Логошин Андрей Владимирович, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 036/04/14.3-509/2021, возбужденного 11.05.2021 года ведущим специалистом-экспертом отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Воронежского УФАС России Михиной Н.Н. в отношении должностного лица – <...> общества с ограниченной ответственностью «НАУТИЛУС» <...> (далее – <...> ООО «НАУТИЛУС» <...>) в связи с нарушением требований пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), указывающих на наличие события административного правонарушения в сфере предпринимательской деятельности (часть 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях), в отсутствие <...> ООО «НАУТИЛУС» <...> (надлежащим образом уведомлен),

УСТАНОВИЛ:

Решением от 15.04.2021 года № 036/05/5-235/2021 Комиссии Воронежского УФАС России реклама: «ОТ КРЮЧКА ДО ЛОДКИ ЛУЧШИЙ КАЧЕСТВЕННЫЙ ТОВАР ВСЕ ДЛЯ АКТИВНОГО ОТДЫХА WWW.NAUTILUS-FISHING.RU NAUTILUS-FISHING/.../» признана ненадлежащей, поскольку такая реклама распространяется с нарушением требований пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Решением от 15.04.2021 года № 036/05/5-235/2021 установлено следующее.

16.03.2021 года сотрудниками Воронежского УФАС России в ходе проведения мониторинга объектов наружной рекламы, выявлено распространение следующей информации: «ОТ КРЮЧКА ДО ЛОДКИ ЛУЧШИЙ КАЧЕСТВЕННЫЙ ТОВАР ВСЕ ДЛЯ АКТИВНОГО ОТДЫХА WWW.NAUTILUS-FISHING.RU NAUTILUS-FISHING/.../», размещенной на рекламной конструкции, прикрепленной к фасаду здания магазина «Центрторг», расположенного по адресу: г. Воронеж, Ленинский проспект, д. 189 (далее – рассматриваемая информация).

По результатам осмотра составлен Акт осмотра объектов рекламы/рекламных конструкций с фотоприложениями на бумажном носителе.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама – 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.

Рассматриваемая информация доступна для всеобщего обозрения, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формированию и поддержанию интереса неопределенного круга лиц (далее – рассматриваемая реклама).

Согласно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» 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.

Объектами рекламирования в рассматриваемой рекламе является «интернет магазин NAUTILUS-FISHING» и предлагаемые им товары.

В соответствии с пунктом 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.

В соответствии с частью 29 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 8 октября 2012 г. № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального Закона «О рекламе» при рассмотрении дел о признании рекламы недостоверной судам необходимо исходить из следующего. 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.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами (пункт 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе»).

В рассматриваемой рекламе для характеристики объектов рекламирования использовано слово «ЛУЧШИЕ» без указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и которое имеет объективное подтверждение, таким образом, рассматриваемая реклама содержит признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Из имеющейся у Воронежского УФАС России информации установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «НАУТИЛУС».

19.03.2021 года в отношении ООО «НАУТИЛУС» возбуждено дело по признакам нарушения п. 1 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе». Рассмотрение дела назначено на 11 часов 30 минут «01» апреля 2021 года.

26.03.2021 года от ООО «НАУТИЛУС» поступило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя ООО «НАУТИЛУС», а также информация из которой следует в том числе, что между ИП <...> и ООО «НАУТИЛУС» заключен договор № 1 от 17.03.2020 года на оказание услуг по изготовлению и монтажу рассматриваемого рекламного баннера.

Согласно условиям договора, ООО «НАУТИЛУС» является заказчиком (т.е. рекламодателем), а ИП <...> исполнителем (т.е. рекламодателем, рекламопроизводителем) рассматриваемой рекламы.

Комиссия Воронежского УФАС России, ознакомившись с материалами дела № 036/05/5-235/202, принимая во внимание представленную информацию приходит к выводу о нарушении ООО «НАУТИЛУС» пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», выразившегося в распространении рекламы: «ОТ КРЮЧКА ДО ЛОДКИ ЛУЧШИЙ

КАЧЕСТВЕННЫЙ ТОВАР ВСЕ ДЛЯ АКТИВНОГО ОТДЫХА WWW.NAUTILUS-FISHING.RU NAUTILUS-FISHING/.../», размещенной на рекламной конструкции, прикрепленной к фасаду здания магазина «Центрторг», расположенного по адресу: г. Воронеж, Ленинский проспект, д. 189, поскольку рассматриваемая реклама не содержит конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и которое имеет объективное подтверждение.

Решением от 15.04.2021 года Комиссии Воронежского УФАС России рассматриваемая реклама признана ненадлежащей.

В силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, признается ненадлежащей.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Воронежским УФАС России установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «НАУТИЛУС».

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, 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 в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно статье 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, под должностным лицом следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях/.../.

В соответствии с ч. 4 ст. 32 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее - Закон об обществах с ограниченной ответственностью) руководство текущей деятельностью общества осуществляется единоличным исполнительным органом общества или единоличным исполнительным органом общества и коллегиальным исполнительным органом общества.

Согласно ч. 2 ст. 40 Закона об обществах с ограниченной ответственностью, единоличный исполнительный орган общества:

- 1) без доверенности действует от имени общества, в том числе представляет его интересы и совершает сделки;
- 2) выдает доверенности на право представительства от имени общества, в том числе доверенности с правом передоверия;
- 3) издает приказы о назначении на должности работников общества, об их переводе и увольнении, применяет меры поощрения и налагает дисциплинарные взыскания;

4) осуществляет иные полномочия, не отнесенные настоящим Федеральным законом или уставом общества к компетенции общего собрания участников общества, совета директоров (наблюдательного совета) общества и коллегиального исполнительного органа общества.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ, руководство текущей деятельностью ООО «НАУТИЛУС» осуществляется единоличным исполнительным органом – <...>.

Исходя из изложенного, именно <...> ООО «НАУТИЛУС» <...>, как единоличный исполнительный орган, обязан организовать/обеспечить соблюдение ООО «НАУТИЛУС» требований законодательства РФ о рекламе.

Должностное лицо - <...> ООО «НАУТИЛУС» <...> совершил административное правонарушение, связанное с ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей, а именно осуществил ненадлежащий контроль за распространением вышеуказанной ненадлежащей рекламы.

Ответственность за указанное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Таким образом, <...> ООО «НАУТИЛУС» <...> являясь должностным лицом указанного Общества, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

11.05.2021 г. в отношении <...> ООО «НАУТИЛУС» <...> составлен протокол № 036/04/14.3-509/2021 об административном правонарушении. В связи с поступившим 11.05.2021 г. от <...> ООО «НАУТИЛУС» <...> ходатайством о назначении и рассмотрении дела № 036/04/14.3-509//2021, дело назначено к рассмотрению на 12 часов 15 минут 11.05.2021 г.

Федеральным законом от 03.07.2016 № 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 указанной 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/.../.

В соответствии с единым реестром субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенным на сайте <https://ofd.nalog.ru/> ООО «НАУТИЛУС», <...> которого является <...> соответствует категории

«Микропредприятие».

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.

<...> ООО «НАУТИЛУС» <...> 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.

Обстоятельств исключающих или отягчающих административную ответственность, не установлено.

С учетом изложенного, административное наказание <...> ООО «НАУТИЛУС» <...> в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, подлежит замене на предупреждение.

С учетом положений части 1 статьи 3.1 КоАП РФ, закрепившей цели административного наказания, предупреждение является официальным предостережением юридического 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.

Место совершения административного правонарушения: г. Воронеж.

Время совершения административного правонарушения: период с 16.03.2021 (период обнаружения сотрудниками Воронежского УФАС России ненадлежащей рекламы) по 26.03.2021 (период окончания распространения ненадлежащей рекламы).

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 1 части 3 статьи 5, частью 6 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», статьями 4.1, 4.1.1., 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать <...> ООО «НАУТИЛУС» <...> 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 <...> ООО «НАУТИЛУС» <...> предупреждение за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. Направить копию настоящего постановления <...> ООО «НАУТИЛУС» <...>.

В соответствии с пунктом 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления. Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается вышестоящему должностному лицу либо в суд в порядке, предусмотренном главой 30 КоАП РФ.