

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 036/04/14.3-38/2020 об административном правонарушении

«27» февраля 2020 года

город Воронеж

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее – Воронежское УФАС России) Виталий Геннадьевич Попов, рассмотрев Протокол и материалы дела об административном правонарушении № 036/04/14.3-38/2020, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>),

в связи с непосредственным обнаружением специалистом-экспертом отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Воронежского УФАС России Н. М. Федирчуком, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения в сфере предпринимательской деятельности (ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях),

в отсутствие ИП <...> (уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

Решением от 05 февраля 2020 года № 036/05/5-938/2019 Комиссией Воронежского УФАС России, реклама: «МНОГО МЕБЕЛИ МЕБЕЛЬНАЯ компания № 1 в России 1000 салонов Дом быта, 2 этаж», распространенная на рекламной конструкции, расположенной в непосредственной близости к ТЦ «Дом Быта» (ул. 20-летия Октября, 119, Воронеж, Воронежская обл., 394006), признана ненадлежащей (далее – ненадлежащая реклама), поскольку в ней нарушены требования пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Решением от 05 февраля 2020 года № 036/05/5-938/2019 установлено следующее. Воронежским УФАС России в ходе мониторинга рекламы 29 августа 2019 года выявлен факт распространения следующей информации:

«МНОГО МЕБЕЛИ МЕБЕЛЬНАЯ компания № 1 в России 1000 салонов Дом быта, 2 этаж», распространяемой/распространенной на рекламной конструкции, расположенной в непосредственной близости к ТЦ «Дом Быта» (ул. 20-летия Октября, 119, Воронеж, Воронежская обл., 394006) (далее – рассматриваемая реклама),

о чем специалистом-экспертом Воронежского УФАС России Н. М. Федирчуком составлен Акт осмотра объектов наружной рекламы с фотоприложениями.

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.

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.

Рассматриваемая информация в соответствии с п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе» является рекламной, поскольку доступна для всеобщего обозрения (адресована неопределенному кругу лиц), направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования (мебельная компания «Много Мебели», салоны мебельной компании «Много Мебели»), формирование и поддержание интереса неопределенного круга лиц и их продвижение на рынке (далее –

рассматриваемая реклама).

В соответствии с ответом владельца рекламной конструкции ООО «Дом Быта» (ИНН 3664065473), содержащей рассматриваемую рекламную информацию, рекламодателем рассматриваемой рекламы является индивидуальный предприниматель <...>.

Согласно данным из ЕГРЮЛ, место нахождения ИП <...> – г. Саратов.

В связи с этим, Воронежское УФАС России ходатайствовало перед ФАС России о наделении его полномочиями по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ИП <...>.

18 октября 2019 года ФАС России наделило Воронежское УФАС России полномочиями по возбуждению и рассмотрению по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (вх. № 01-12/1574 от 18.10.2019г.) по факту распространения рекламы услуг мебельной компании посредством рекламной конструкции следующего содержания: «МНОГО МЕБЕЛИ МЕБЕЛЬНАЯ компания № 1 в России...», содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе в отношении ИП <...>.

Определением от 11 декабря 2019 года № 036/05/5-938/2019 в отношении ИП <...> возбуждено дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Дело назначено к рассмотрению на 10 часов 00 минут (мск) 26 декабря 2019 года по адресу: г. Воронеж, пр-т Революции, д. 21, зал заседаний.

26 декабря 2019 года на заседание Комиссии ИП <...> не явился (доказательства надлежащего уведомления хозяйствующего субъекта, на момент рассмотрения, в деле отсутствовали).

Документы, истребованные у ИП <...> на момент рассмотрения дела не предоставлены.

В соответствии с п. 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Правила), рассмотрение дела может быть отложено антимонопольным органом с указанием даты и времени его рассмотрения:

в связи с необходимостью получения антимонопольным органом либо лицом, участвующим в деле, дополнительных доказательств;

в случае неявки на рассмотрение дела в антимонопольный орган лица (лиц), участвующего (участвующих) в деле, если антимонопольный орган примет решение о невозможности рассмотрения дела в отсутствие данного лица (лиц).

Таким образом, в связи с неявкой ИП <...> на рассмотрение дела, а так же необходимостью получения антимонопольным органом дополнительных доказательств (сведений (информации), документов), в целях объективного, полного и всестороннего рассмотрения дела, Определением об отложении рассмотрения дела № 036/05/5-938/2019 от 26 декабря 2019 года, рассмотрение дела было отложено и назначено на 11 часов 00 минут (мск) 23 января 2020 года по адресу: г. Воронеж, пр-т Революции, д. 21, зал заседаний.

Определением о продлении срока рассмотрения дела № 036/05/5-938/2019 от 26 декабря 2019 года рассмотрение дела продлено до 11 марта 2020 года.

23 января 2020 года, ознакомившись с материалами дела, изучив объяснения, документы, предоставленные ИП <...>, Комиссия установила следующее.

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

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе»,

недостовойной 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 2012г. №58 о некоторых вопросах практики применения арбитражными судами федерального закона «О рекламе» при рассмотрении дел о признании рекламы недостовойной 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 недостовойной 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 объекта рекламирования использована сравнительная характеристика «№ 1» 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».

Согласно п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Ненадлежащая реклама не допускается.

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

Материалами дела подтверждается, ответчиком не отрицается, что ИП <...> является рекламодателем рассматриваемой рекламы.

Таким образом, действия ИП <...> (рекламодатель), связанные с распространением рассматриваемой рекламы, содержат признаки нарушения пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

На основании ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. При этом 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, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации.

Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, а также лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица, если законом не установлено иное.

Таким образом, ИП <...>, осуществив действия, связанные с распространением с 01 ноября 2018 года по 29 декабря 2019 года ненадлежащей рекламы на рекламной конструкции, расположенной в непосредственной близости к ТЦ «Дом Быта» (ул. 20-летия Октября, 119, Воронеж, Воронежская обл., 394006), совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Место совершения правонарушения – город Воронеж;

Время совершения правонарушения – 01 ноября 2018 года - 29 декабря 2019 года.

27 февраля 2020 года в отношении ИП <...> составлен протокол № 036/04/14.3-38/2020 об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях. В связи с поступившим от ИП <...> ходатайством, дело об административном правонарушении № 036/04/14.3-38/2020, возбужденное в отношении ИП <...> по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях Российской Федерации назначено к рассмотрению на 27 ноября 2020 года в 10 часов 30 минут (мск.) в помещении Воронежского УФАС России по адресу: г. Воронеж, пр-т Революции, д. 21, зал заседаний.

На рассмотрение дела 27 февраля 2020 года ИП <...> не явился (уведомлен надлежащим образом).

При вынесении Постановления учитываются все обстоятельства дела.

ИП <...> мог должным образом проконтролировать содержание рассматриваемой рекламы и тем самым, принять зависящие от него меры по соблюдению требований п. 1 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе», но данным лицом не были приняты такие меры по их соблюдению.

Обстоятельств исключających, смягчающих или отягчающих административную ответственность, не установлено.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 - 4 настоящей статьи, ст. 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.

В соответствии со статьей 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 единым реестром субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенным на сайте <https://rmsp.nalog.ru/>, ИП <...> входит в категорию «Малое предприятие».

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 <...> 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 <...> 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 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.

На основании изложенного, руководствуясь п. 1 ч. 3 ст. 5, ч. 6 ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», ст. 4.1.1, ст. 4.3, 14.3, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать индивидуального предпринимателя <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии со ст. 4.1.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях объявить ИП <...> предупреждение за нарушение требований ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. Направить копию настоящего постановления ИП <...> для исполнения.

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 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.