

Постановление
по делу № 012/04/14.3-418/2019
об административном правонарушении

«20» сентября 2019 года

г. Йошкар-Ола

Заместитель руководителя – начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл Ерошкина Оксана Вадимовна, рассмотрев протокол от «08» августа 2019 года и материалы дела № **012/04/14.3-418/2019** об административном правонарушении, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя В. (ОГРНИП: 318121500019799, ИНН: 121660415626, адрес места регистрации: ул. 1-я Кленовая, д. 1, г. Волжск, РМЭ) по факту нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», выразившегося в распространении ненадлежащей рекламы «Первый банный магазин. Всё для бань и саун. Вагонка. Двери. Мебель. Здесь самые низкие цены!», размещенной по адресу РМЭ, г. Волжск, ул. Кузьмина, д. 22, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии ИП В.,

Установила:

Марийским УФАС России возбуждено дело об административном правонарушении № **012/04/14.3-418/2019** в отношении ИП В. по факту нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Протокол об административном правонарушении составлен ведущим специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России в соответствии со статьями 28.2, 28.3 КоАП РФ в присутствии ИП В.

Копия протокола № **012/04/14.3-418/2019** об административном правонарушении направлена по месту регистрации индивидуального предпринимателя.

Определением от 23.08.2019 (исх. № 03-21/5419) рассмотрение дела № 012/04/14.3-418/2019 рассмотрение дела № **012/04/14.3-418/2019** отложено в связи с отсутствием в материалах дела доказательства надлежащего

извещения индивидуального предпринимателя о дате, времени и месте рассмотрения дела.

Копия определения об отложении рассмотрения дела направлена по месту регистрации индивидуального предпринимателя. Согласно официальному сайту ФГУП «Почта России» копия данного определения получена индивидуальным предпринимателем 30.08.2019.

Таким образом, на момент рассмотрения дела № **012/04/14.3-418/2019** об административном правонарушении лица, участвующее в деле надлежащим образом уведомлены о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении.

Событие административного правонарушения выразилось в следующем.

В целях осуществления государственного контроля в сфере рекламы сотрудниками Марийского УФАС России 25.12.2018 проведен мониторинг наружной рекламы, размещенной в городе Волжске. В ходе мониторинга выявлено размещение информации магазина «Первый банный», расположенная по адресу г. Волжск, РМЭ, ул. Кузьмина, д. 22.

Определением от 17.05.2019 возбуждено дело № 012/05/5-185/2019 по признакам нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе в действиях ИП В..

Решением Марийского УФАС России от 12.07.2019 по делу № 012/05/5-185/2019 указанная реклама признана ненадлежащей ввиду следующего.

Так, согласно статье 3 Закона 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.

Под объектом рекламирования понимают 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.

Из анализа текста рекламы магазина «Первый банный» следует, что объектом рекламирования выступает указанный магазин, а также цены на товары, реализуемые в нем.

Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой, так как распространена на фасаде здания у входа в магазин, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

В соответствии со статьей 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной; недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункту 1 части 3 статьи 5 Закона 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 29 Постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» установлено: 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 Закона о рекламе).

В тексте рекламы используются формулировки «1ый банный», а также «здесь самые низкие цены!», при этом, сведения, на основании каких данных использована указанная информация в рассматриваемой рекламе отсутствуют. Использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например, путем употребления прилагательного в превосходной степени «самые низкие цены», а также указания «1ый банный» должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Таким образом, распространение рекламы с использованием формулировок «1ый банный», а также «здесь самые низкие цены!» без указания конкретных критериев, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение, является нарушением пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно письменным пояснениям администрации городского округа «Город Волжск» от 11.04.2019 № 2032 (вх. №4207 от 15.04.2019) рассматриваемая реклама размещена ИП В. (ОГРНИП: 318121500019799, ИНН: 121660415626),

которому выдано предписание о демонтаже рекламной конструкции от 10.04.2019 № 1997.

Исходя из вышеизложенного, следует, что рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ИП В.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2 - 8 статьи 5 указанного закона.

Таким образом, Комиссией Марийского УФАС России в действиях ИП В. установлено нарушение пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, выразившееся в распространении недостоверной рекламы «Первый банный магазин. Всё для бань и саун. Вагонка. Двери. Мебель. Здесь самые низкие цены!», размещенной по адресу г. Волжск, РМЭ, ул. Кузьмина, д. 22, без указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

На основании части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» за нарушение требований пункта 1 части 3 статьи 5 данного закона предусмотрена ответственность рекламодача.

Ответственность за данное административное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

В силу части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Одним из обстоятельств, подлежащих выяснению по делу об административном правонарушении, является виновность лица в совершении административного правонарушения (статья 26.1 КоАП РФ).

В силу статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично.

Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Лицо может быть признано невиновным в совершении административного правонарушения, если представит доказательства того, что им были предприняты все необходимые и достаточные меры для предотвращения правонарушения.

Антимонопольным органом установлено, что ИП В. при должной внимательности и осмотрительности при размещении 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.

При рассмотрении дела лицо, привлекаемое к административной ответственности, признало вину в совершенном правонарушении.

Антимонопольный орган, на основе собранных по делу доказательств, приходит к выводу, что вина ИП В. в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе установлена.

Место, время совершения и событие административного правонарушения:

Место совершения административного правонарушения: Республика Марий Эл, г. Волжск, ул. Кузьмина, д. 22.

Время совершения административного правонарушения: 25 декабря 2018 дата обнаружения ненадлежащей рекламы.

Состав административного правонарушения, совершенного ИП В., образуют:

- объект административного правонарушения - установленный порядок производства, размещения и распространения рекламы;
- объективная сторона — размещение рекламы с нарушением пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе;
- субъект правонарушения – ИП В.;
- субъективная сторона - виновное совершение административного правонарушения, так как у ИП В. имелась возможность соблюдения законодательства о рекламе, но им не были приняты все зависящие от него

меры по его соблюдению.

Следовательно, установлено, что имело место событие административного правонарушения и факт его совершения ИП В.

Кроме того, имелись основания для составления протокола об административном правонарушении, юридические признаки (противоправность, виновность, наказуемость) и все элементы состава административного правонарушения, предусмотренные нормой права (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона).

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ) не установлено.

Дополнительно должностным лицом Марийского УФАС России исследован вопрос о малозначительности.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Как разъяснил Верховный Суд Российской Федерации в пункте 21 постановления Пленума от 24.03.2005 №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений. При этом такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения.

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Таким образом, административные органы обязаны установить не только формальное сходство содеянного с признаками того или иного административного правонарушения, но и решить вопрос о социальной опасности деяния.

Совершенное ИП В. 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 обладающей специальными познаниями.

Таким образом, оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя, должностное лицо Марийского УФАС России пришло к выводу о том, что совершенное ИП В. правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с чем, отсутствуют основания для признания его малозначительным.

По смыслу части 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В соответствии с частью 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 КоАП РФ 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 КоАП РФ.

В силу части 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 сведениям, содержащимся на сайте Федеральной налоговой службы <https://rmsp.nalog.ru> в разделе «Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства», ИП В. (ИНН 121660415626) состоит в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, что

подтверждается выпиской из данного реестра.

Сведения о том, что ИП В. ранее привлекался к административной ответственности за совершение аналогичного правонарушения, в материалах дела об административном правонарушении отсутствуют. Аналогично отсутствует документально подтвержденная информация о возникновении 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 при совершении рассматриваемого правонарушения, о наличии материального ущерба.

В соответствии со статьей 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

Предупреждение является официальным предостережением лица о недопустимости противоправного поведения. Вынесение предупреждения является профилактической мерой, которая призвана побудить правонарушителя к добровольному исполнению нарушенной им же обязанности, способствовать выполнению им правовых обязанностей. Вместе с тем применение этой меры, как и других административных санкций, влечет для правонарушителя неблагоприятные правовые последствия. Субъект ответственности в течение года считается лицом, привлекавшимся к административной ответственности.

Должностное лицо Марийского УФАС России, оценив представленные доказательства в их совокупности, исполнение обществом выданного предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, принимает во внимание вышеизложенные конкретные обстоятельства совершения административного правонарушения, отсутствие отягчающих ответственность обстоятельств и считает, что для достижения целей административного наказания, установленных частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ ИП В. достаточно такой меры административного наказания как предупреждение.

Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 2.9, 2.10, 3.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, ч. 1 ст. 14.3, 23.48, ч. 1 ст. 29.9, 29.10 КоАП РФ,

Постановила:

Привлечь ИП В. (ОГРНИП: 318121500019799, ИНН: 121660415626, адрес места регистрации: ул. 1-я Кленовая, д. 1, г. Волжск, РМЭ) к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить ему наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частями 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней 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.

Заместитель руководителя-

начальник отдела