П О С Т А Н О В Л Е Н И Е

о вынесении предупреждения

город Омск

Дело №

06 февраля 2020 года **055/04/14.3-47/2020**

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) <…>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 23 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 индивидуального предпринимателя <…>,

в отсутствие ИП <…>, извещенного надлежащим образом,

У С Т А Н О В И Л А:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 11.12.2019 по делу № 055/05/5-1020/2019 реклама ИП <…>, распространенная на первых страницах газет «В КАЖДОМ ДОМЕ» (Калачинск) № 35 (460) от 6 сентября 2019 года и «В КАЖДОМ ДОМЕ» (р.п. Таврическое) № 36 (405) от 12 сентября 2019 года, была признана ненадлежащей, нарушающей требования части 7 статьи 5 Федерального закона «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 КоАП РФ.

Настоящее дело об административном правонарушении было возбуждено протоколом от 23 января 2020 года № 055/04/14.3-47/2020.

В результате рассмотрения протокола об административном правонарушении и иных материалов дела установлено следующее.

В ходе осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе 19.09.2019 Управлением Федеральной антимонопольной службы по Омской области выявлены факты распространения на первых страницах газет «В КАЖДОМ ДОМЕ» (Калачинск) № 35 (460) от 6 сентября 2019 года и «В КАЖДОМ ДОМЕ» (р.п. Таврическое) № 36 (405) от 12 сентября 2019 года реклама:

*«ПИЛОМАТЕРИАЛЫ *доска *брус *комплектуем бани*

ПРОФНАСТИЛ

МЕТАЛЛОЧЕРЕПИЦА

ПЕСОК, ЩЕБЕНЬ, ЦЕМЕНТ

ЧЕРНЫЙ МЕТАЛЛ

OSB, ГКЛ, ДВП, ДСП

ШПАКЛЕВКИ, ЭМАЛИ и много другое!

СТРОИТЕЛЬНО- РЕМОНТНЫЕ РАБОТЫ

КРЫШИ, ДОМА, БАНИ

ЗАБОРЫ, ПРИСТРОЙКИ, ХОЗ. ПОСТРОЙКИ

ОТДЕЛКА ФАСАДОВ

ОКНА ПВХ ДОСТАКА ***ВОЗМОЖНО В КРЕДИТ*** *СТРОИТЕЛЬНЫЙ ДВОР «ЮЖНЫЙ»*

Тел. 8-908-113-00-03, 24-504»

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.

Вышеуказанная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку распространена в адрес неопределенного круга лиц и направлена на привлечение внимания к строительному дому «Южный» и реализуемым им товарам. Кроме того, в указанной рекламе привлекается внимание к финансовой услуге – **кредиту**.

Согласно пункту 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» финансовая услуга - банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц.

Таким образом, реклама, содержащая указание на возможность приобретения потенциальными покупателями товаров в кредит, является рекламой финансовых услуг.

При этом из рекламы четко не следует, кто именно предоставляет такую услугу как *«кредит»* (строительный двор «Южный», банк либо иное лицо), что вводит в заблуждение потребителей рекламы и противоречит требованию части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», согласно которой не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно выходным данным учредителем СМИ «Бесплатная газета «В КАЖДОМ ДОМЕ» (№ свидетельства: ПИ № ТУ 55-00315) является <…>. При этом из договора от 11.06.2013 б/н, заключенного между учредителем и редакцией СМИ «Бесплатная газета «В КАЖДОМ ДОМЕ», следуют, что редакция зарегистрирована в качестве юридического лица - общества с ограниченной ответственностью «ВКД Медиа» (далее – ООО «ВКД Медиа»).

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из определения, данного в пункте 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ООО «ВКД Медиа» является рекламораспространителем.

На запрос Омского УФАС России ООО «ВКД Медиа» была представлена копия договора на размещение вышеуказанной рекламы № 0109/2 от 09.01.2019, согласно пункту 1.1. которого *«…Заказчик (ИП<…>) поручает, а Редакция (ООО «ВКД Медиа») принимает на себя обязательства выполнения работ по размещению рекламно-информационных материалов в СМИ «Бесплатная газета «В КАЖДОМ ДОМЕ»…».*

В ответе от 25.11.2019 вх. № 11707 ИП<…> дословно пояснил: *«… подал объявление в газету «В Каждом Доме» и указал, что «ВОЗМОЖНО В КРЕДИТ» (т.к. я работаю с «ОТП Банк», «Ренессанс банк»), не указав, кто предоставляет кредит…Признаю свою вину,.. и обещаю, что подобного не повториться».*

В силу пункта 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В силу части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», несет и рекламодатель.

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.

Исходя из определения, данного в пункте 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ИП<…> является рекламодателем.

В силу примечания к статье 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица.

Таким образом, ИП<…>, имея возможность для соблюдения требований, установленных частью 7 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.

Вина ИП<…> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении № 055/04/14.3-47/2020.

Местом совершения административного правонарушения является: Омская область.

Временем совершения административного правонарушения является: 13 сентября 2019 года.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение ИП <...> установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие его действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.3-47/2020, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.3-47/2020, в качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность ИП <...> (статья 4.2 КоАП РФ), признан факт совершения им административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ИП <...> (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 03.02.2020 № ИЭ9965-20-2804943 ИП <…> является субъектом малого и среднего предпринимательства – микропредприятием (дата внесения сведений в реестр 01.08.2016).

Оценив характер и обстоятельства совершенного ИП <…> 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,

П О С Т А Н О В И Л А:

Признать индивидуального предпринимателя < … > 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 суд 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.

Заместитель руководителя управления <…>