

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области «...» (далее по тексту – Должностное лицо), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 07-18-36/2018, возбужденного в отношении ООО «Ив Роше Восток» (125047, г. Москва, 4й Лесной Переулок, д.4; ИНН 7710217064) по факту нарушения требований части 7 статьи 5 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 (далее – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

Представители ООО «Ив Роше Восток» на рассмотрение административного дела № 07-18-36/2018 не явились, Общество извещено надлежащим образом.

Представителем ООО «Ив Роше Восток» по доверенности «...» заявлено ходатайство о рассмотрении дела № 07-18-36/2018 (вх. 4889 от 03.07.2018г.) в отсутствие представителя Общества.

В соответствии с ч. 2 ст. 25.1, ч. 3 ст. 28.6 Кодекса об административных правонарушениях в случае неявки физического лица, или законного представителя физического лица, или законного представителя юридического лица, индивидуального предпринимателя, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, дело об административном правонарушении рассматривается в их отсутствии.

Руководствуясь ч. 2 ст. 25.1, ч. 3 ст. 28.6 КоАП РФ дело № 07-18-36/2018 рассматривается в отсутствие представителя ООО «Ив Роше Восток».

Проанализировав материалы дела, Должностное лицо установило, что 05.03.2018г. (Вх. № 1329) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области поступило заявление «...» о распространении 02.03.2018 г. в 12 часов 54 минуты смс – рекламы: «2=1 на весь бутик только 2-5 марта!Все за подарками в Ив Роше!Код: 8» на номер телефона заявителя «...» от абонента с буквенным обозначением YvesRocher.

Материалами дела № 07-17-14/2018 установлено, что 02.03.2018г. в 13 час. 25 мин. в магазине Ив Роше по адресу: г. Оренбург, ул. Советская, д. 38 «...» решила приобрести следующие товары: крем для рук с арникой – 2 шт., шампунь для блеска волос – 2 шт., гель для умывания с ромашкой – 2 шт. К каждому двум товарам приложила третий товар, согласно указанному в рекламе условию: «2=1 на весь бутик». Однако, на кассе «...» отказали в бесплатном предоставлении третьего продукта ко всем приобретаемым ей товарам, пояснив, что третий товар прилагается бесплатно при покупке двух товаров – единовременно, вне зависимости от количества приобретаемых продуктов.

Решением по делу № 07-17-14/2018 установлено, что вышеуказанная информация отвечает понятию «реклама», закрепленного частью 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», привлекая внимание потребителя к объекту рекламирования – акции: «2=1 на весь бутик».

Оренбургским УФАС России в рамках рассматриваемого обращения был направлен запрос в адрес ПАО «ВымпелКом» о предоставлении сведений о лице, распространявшем рассматриваемую смс - рекламу. Согласно поступившему ответу, абонентский номер отправителя указанной смс - рекламы закреплен за ООО «ДЭНИ КОЛЛ» (ИНН 4345404971; адрес места нахождения: г. Краснодар, ул. Новокузнецкая, д. 67, офис 32/2). В ответ на запрос Управления, ООО «ДЭНИ КОЛЛ» сообщило, что между ООО «ДЭНИ КОЛЛ» и ООО «ДЭВИНО ТЕЛЕКОМ» заключен партнерский договор «...» от 01.12.2017г., в рамках которого Общество предоставляет ООО «ДЭВИНО ТЕЛЕКОМ» техническую возможность для рассылки смс - сообщений.

Оренбургским УФАС России был направлен запрос в адрес ООО «ДЭВИНО ТЕЛЕКОМ» о предоставлении сведений о лице, распространявшем рассматриваемую смс – рекламу. Согласно письменным пояснениям Общества, указанное смс-сообщение было направлено ООО «Ив Роше Восток» (125047, г. Москва, 4й Лесной Переулок, д.4; ИНН 7710217064).

Исходя из представленных письменных пояснений ООО «Ив Роше Восток» следует, что Общество, действительно является Лицом, определившим содержание рассматриваемой смс - рекламы. Инициатива распространения данной рекламы также принадлежит Обществу. ООО «Ив Роше Восток» осуществляет рассылку смс – сообщений в рамках определенной акции, с целью распространения

рекламной информации о факте ее проведения среди своих лояльных покупателей – держателей карт Клуба привилегий Ив Роше. Содержание рассматриваемой рекламы подразумевает следующее: приобретение любых двух товаров на выбор из всего ассортимента бутика (необязательно одинаковых), при этом первый продукт приобретается по тарифной цене без каких-либо скидок, а на второй продукт (с наименьшей или такой же тарифной ценой) предоставлялась скидка в размере ста процентов его стоимости. Код «8» – это индикатор для покупателей, дающий им возможность принять участие в указанной акции. Более подробную информацию об условиях проведения акции покупатели получают в торговом зале, называя этот код.

В соответствии с частью 7 статьи 5 Закона 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.

В рассматриваемой смс – рекламе отсутствует информация об ограничении приобретения товара по количественным показателям. У потребителей складывается впечатление, что указанная акция распространяется на весь бутик вне зависимости от количества приобретаемого товара. Данное обстоятельство вводит потребителей в заблуждение посредством искажения смысла рекламной информации ввиду отсутствия части существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения. Информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге). Норма части 7 статьи 5 Закона о рекламе запрещает умалчивать в рекламе информацию, которая, будучи сообщенной, изменила бы созданное рекламой представление потребителей о товаре, об условиях его приобретения.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», несет рекламоатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Должностным лицом установлено, что, исходя из имеющихся материалов дела, рекламоателем рассматриваемого сообщения

является ООО «Ив Роше Восток» (125047, г. Москва, 4й Лесной Переулок, д.4; ИНН 7710217064).

Материалами Комиссионного дела № 07-17-14/2018 подтверждается факт нарушения требований, установленных частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе». Ответственность за нарушение данных норм установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Проанализировав материалы дела, Должностное лицо приходит к выводу о том, что при указанных обстоятельствах административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ: за нарушение установленных законодательством о рекламе требований к рекламе, 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 (ч. 7 ст. 5 ФЗ «О рекламе») несет ООО «Ив Роше Восток» (125047, г. Москва, 4й Лесной Переулок, д.4; ИНН 7710217064).

Согласно части 2 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях ООО «Ив Роше Восток» признается виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, поскольку у Общества имелась возможность для соблюдения требований, установленных частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», но ООО «Ив Роше Восток» не были приняты все зависящие от Общества меры по их соблюдению (доказательства обратного не представлены). Объективные обстоятельства, делающие невозможным соблюдение установленных законом запретов, не установлены.

Вина ООО «Ив Роше Восток» в совершении данного правонарушения не оспаривается.

Принимая во внимание положения ст. 2.4 КоАП РФ вина ООО «Ив Роше Восток» в совершении административного правонарушения выражена в форме неосторожности, поскольку Общество не осознавало противоправности характера своего деяния и не предвидело возможности наступления вредных последствий его совершения, хотя должно было в силу своего правового статуса и могло (доказательства обратного в материалы дела не представлены) предвидеть последствия содеянного.

Таким образом, в действиях ООО «Ив Роше Восток» присутствует

состав правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлено, что за нарушение законодательства о рекламе (ч. 7 ст. 5 ФЗ «О рекламе») –

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.

Следовательно, действия ООО «Ив Роше Восток» влекут наложение административного штрафа на Общество от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Учитывая принцип соразмерности, выражающий требования справедливости и предполагающий дифференциацию ответственности в зависимости от тяжести содеянного, должностное лицо считает, что привлечением к административной ответственности в виде наложения административного штрафа на ООО «Ив Роше Восток» в размере 100 000 (ста тысяч) рублей будет реально достигнута цель предупреждения совершения новых правонарушений.

При назначении административного штрафа должностным лицом учтено, что обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «Ив Роше Восток», материалами дела не установлено.

В качестве смягчающих обстоятельств при назначении наказания учитываются следующие: на момент рассмотрения дела, нарушение ООО «Ив Роше Восток» устранено, к административной ответственности за аналогичное правонарушение Общество не привлекалось.

Согласно 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.

Должностным лицом установлено, что ООО «Ив Роше Восток» не включено в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства.

Оценив доказательства на основании ст. 26.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности, оценив конкретные обстоятельства и характер совершения правонарушения, руководствуясь законом и правосознанием, Должностное лицо приходит к выводу о том, что правонарушение, за которое ООО «Ив Роше Восток» привлечено Оренбургским УФАС России к административной ответственности в виде штрафа, не может быть признано малозначительным, в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ, исходя из следующего:

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные рассматривать дела об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

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 отношений. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь

место только в исключительных случаях.

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. В свою очередь угроза охраняемым общественным отношениям подразумевает не фактическое причинение вреда в результате противоправных действий, а возможность (угрозу) его причинения.

Административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, имеет формальный состав, предусматривающий привлечение к административной ответственности независимо от наступления материальных последствий.

Руководствуясь статьей 33 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 года и статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ), на основании части 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать ООО «Ив Роше Восток» (125047, г. Москва, 4й Лесной Переулок, д.4; ИНН 7710217064), виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьей 14.3 КоАП РФ - за нарушение требований ч. 7 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

2. Наложить на ООО «Ив Роше Восток» административный штраф в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Согласно ст. 32.2 КоАП РФ копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление по делу об административном правонарушении (возможно по факсу: 77-80-70).

Неуплата административного штрафа в срок (в соответствии со статьей 20.25 КоАП РФ) влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть

обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления в порядке, предусмотренном статьями 30.1, 30.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

**Реквизиты для перечисления штрафа
за нарушение законодательства РФ о рекламе**

Получатель: ИНН 5610042191 КПП 561001001 УФК по Оренбургской области (для Оренбургского УФАС России) КБК 161 116 26000 01 6000 140 ОКТМО 53701000001

Банк получателя: Отделение по Оренбургской области Уральского главного управления Центрального банка Российской Федерации

БИК 045354001 расчетный счет 40101810200000010010

Назначение платежа: штраф за нарушение законодательства о рекламе

40 %-в федеральный бюджет

60%- в бюджет Оренбургской области

Заместитель руководителя управления

«...»