

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о выдаче предупреждения по делу об
административном правонарушении № 258/09-АДМ-2017

«21» июня 2017 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, <...>, <...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 258/09-АДМ-2017, возбужденного протоколом от 15.06.2017г. в отношении общества с ограниченной ответственностью «Развлекательный Комплекс Лазурный» (ИНН 4250008514, ОГРН 1134250000081, КПП 4205008514, дата регистрации: 18.02.2013г., юридический адрес: 650517, д. Сухово, Кемеровская обл., ул. Заречная, 15А, далее – ООО «РК Лазурный») в отсутствие законного представителя, защитника ООО «РК Лазурный»,

УСТАНОВИЛА:

17.04.2017г. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 7/Р-2017 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ООО «РК Лазурный» нарушившим требования части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – ФЗ «О рекламе») при распространении рекламы по адресу г. Кемерово, ул. <...>, в ноябре 2016г. следующего содержания: - «Свадьба под ключ от 3199 руб* акция действует при заказе свадьбы от 50 человек. Банкетные залы на 30/80/240 персон; Ведущий, DJ, аппаратура; Украшение зала. Лазурный берег развлекательный комплекс. Бизнес обед -20% на все меню по будням с 12:00 до 16:00...».

В соответствии с частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» 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 нарушение данной правовой нормы в тексте вышеуказанной рекламы отсутствует информация о сроках проведения акции «свадьба под ключ от 3199 руб».

Из ответа ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» (исх. № 19 от 26.01.2017г.) следует, что вышеуказанная реклама была размещена в соответствии с договором № <...> от 12.10.2016г., заключенным с ООО «РК Лазурный». В соответствии с пунктом 1.1 договора ООО «РК Лазурный» поручает, а ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» принимает на себя обязательства по размещению графических рекламно – информационных материалов на стендах в кабинках пассажирских лифтов в жилых домах города, принадлежащих ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово». Пунктом 2.2.1 договора установлено, что ООО «РК Лазурный» обязуется предоставить ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» по своему усмотрению графические материалы и информацию, необходимые для оказания услуг. Частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение

требований части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель. В данном случае рекламодателем является ООО «РК Лазурный». Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) и влечет наложение штрафа на физических лиц – 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. Действия ООО «РК Лазурный» выразившиеся в нарушении требования части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы в ноябре 2016г., в кабине лифта по адресу г. Кемерово, ул. Институтская, 28, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Время совершения ООО «РК Лазурный» административного правонарушения: с 01.11.2016г. по 30.11.2016г.

Место совершения ООО «РК Лазурный» административного правонарушения: г. Кемерово, ул. Институтская, 28, в кабине лифта.

05.05.2017г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 15.06.2017г. в 09 часов 20 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «РК Лазурный» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

15.06.2017г. состоялась процедура составления и подписания протокол № 258/09-АДМ-2017 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «РК Лазурный», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

15.06.2017г. определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 258/09-АДМ-2017 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении: 21.06.2017г., 08 часов 30 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ООО «РК Лазурный» заказным письмом с уведомлением о вручении.

21.06.2017г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения защитника ООО «РК Лазурный» <...> (доверенность б/н от 19.06.2017г.), из которых следует, что акция, указанная в рекламе, является бессрочной и доступна неограниченному кругу лиц исходя из срока проведения рекламной компании, которая указана в приложении к договору № 474/13ПРО-К от 12.10.2016г., заключенному между ООО «РК Лазурный» и ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово».

Постановлением ВАС РФ предусмотрено, что в случае, если информация изображена таким образом, что она не воспринимается или плохо воспринимается потребителем и это обстоятельство приводит к искажению ее смысла и вводит в заблуждение потребителей рекламы, то данная информация считается отсутствующей, а соответствующая реклама ненадлежащей в силу того, что она не содержит части существенной информации о рекламируемом товаре, условиях его приобретения или использования. При этом оценка такой рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями.

В данном случае вся существенная информация размещена на рекламном макете:

часы акции, а также существенное условие о количестве участников мероприятия для получения скидки.

Кроме того, вышеуказанная реклама, ее макет, были согласованы рекламодателем – ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово», следовательно, ответственность за нарушение требований ФЗ «О рекламе» в данном случае лежит на ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово».

Также из письменных пояснений следует, что в соответствии с реестром субъектов малого предпринимательства ООО «РК Лазурный» является микропредприятием. 21.06.2017г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство защитника ООО «РК Лазурный» <...> (доверенность б/н от 19.06.2017г.) о рассмотрении данного дела в отсутствие защитника ООО «РК Лазурный».

21.06.2017г. состоялось рассмотрение дела № 258/09-АДМ-2017 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «РК Лазурный», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Изучив материалы дела № 258/09-АДМ-2017 об административном правонарушении, <...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия ООО «РК Лазурный» выразившиеся в нарушении требования части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы в ноябре 2016г., в кабине лифта по адресу г. Кемерово, ул. Институтская, 28, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно статье 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

ООО «РК Лазурный» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе. Таким образом, у ООО «РК Лазурный» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным юридическим лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

<...> управления были изучены письменные пояснения защитника ООО «РК Лазурный» и установлено следующее:

В соответствии с частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» 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.

Отсутствие в рекламе указания на сроки проведения акции не позволяет потребителям правильно и адекватно воспринимать рекламную информацию, вводит их в заблуждения относительно временного промежутка реализации акции, указанной в рекламе, нарушает права потребителей на получение достоверной

информации о рекламируемой услуге. Данная информация является существенной для потребителя рекламы, поскольку влияет на оценку и решение потребителей относительно рекламируемой услуги.

ООО «РК Лазурный» не доказало проведение заявленной в рекламе акции на постоянной основе, из текста рекламы также не следует, что акция проводится на постоянной основе, у потребителя в данном случае отсутствует возможность определить срок, в течение которого он может получить возможность воспользоваться указанной акцией или предположить наличие у него неограниченного во времени права ей воспользоваться.

В случае, если рекламная акция носит не постоянный, а временный характер, отсутствие такой существенной информации о сроке ее проведения искажает смысл информации и вводит потребителей рекламы в заблуждение относительно наличия у них неограниченного во времени права воспользоваться указанной в рекламе акцией.

Из письменных пояснений, представленных в адрес Кемеровского УФАС России ООО «РК Лазурный», также следует, что макет рекламы был согласован распространителем – ООО «Продюсерский центр «Продвижение – Кемерово», следовательно, ответственность за нарушение требований ФЗ «О рекламе» несет ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» как рекламораспространитель, вместе с тем в материалах данного дела имеется копия Приложения № 01 к договору № <...> от 12.10.2016г., в соответствии с которым макет на размещение вышеуказанной рекламы согласован рекламодателем (ООО «РК Лазурный» и рекламораспространителем (ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово»).

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» за нарушение требований части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» ответственность несет рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО «РК Лазурный».

Следовательно, действия ООО «РК Лазурный» выразившиеся в нарушении требования части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы в ноябре 2016г., в кабине лифта по адресу г. Кемерово, ул. <...>, следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ООО «РК Лазурный» подтверждается протоколом по делу № 258/09-АДМ-2017 от 15.06.2017г.

Срок давности привлечения ООО «РК Лазурный» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При рассмотрении данного дела <...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены личность виновного, его имущественное положение, рассмотрен вопрос о наличии, отсутствии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, и обстоятельств, отягчающих административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, в соответствии с пунктом 2 статьи 4.2 КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут

признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

<...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области также считает возможным, с учетом положений части 2 статьи 4.2 КоАП РФ признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину ООО «РК Лазурный» совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «РК Лазурный» за совершение административного правонарушения, не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении ООО «РК Лазурный» своих публично - правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 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 частью 2 статьи 4.1.1 административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 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 Единому реестру субъектов малого предпринимательства, размещенному на официальном сайте rsmp.nalog.ru, ООО «РК Лазурный» имеет статус микропредприятия.

Оценивая собранные по делу доказательства, <...>Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «РК Лазурный» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и учитывая совершение административного правонарушения

впервые, наличие статуса у ООО «РК Лазурный» микропредприятия, отсутствие 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 отсутствие имущественного ущерба, руководствуясь статьями 4.1.1, 23.48, 29.9, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «Развлекательный Комплекс Лазурный» (ИНН 4250008514, ОГРН 1134250000081, КПП 4205008514, дата регистрации: 18.02.2013г., юридический адрес: 650517, д. Сухово, Кемеровская обл., ул. Заречная, 15А) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Развлекательный Комплекс Лазурный» (ИНН 4250008514, ОГРН 1134250000081, КПП 4205008514, дата регистрации: 18.02.2013г., юридический адрес: 650517, д. Сухово, Кемеровская обл., ул. Заречная, 15А) предупреждение.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток 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.