

Управление Федеральной антимонопольной службы

по Республике Коми

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

об административном правонарушении № 011/04/14.3-260/2019

30 мая 2019 года

№ 03-06/4061

г. Сыктывкар

ИП <...>

<...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России), адрес места нахождения: 167000, Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 160, корпус А, <...>, рассмотрев протокол от 15.05.2019 и материалы дела № 011/04/14.3-260/2019 о совершении индивидуальным предпринимателем <...>, <...>, зарегистрированным в качестве индивидуального предпринимателя Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 1 по Республике Коми <...>, ОГРНИП <...>, ИНН <...> (далее – ИП <...>), административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ),

УСТАНОВИЛА:

Настоящее дело возбуждено протоколом Коми УФАС России от 15.05.2019, составленным в присутствии ИП <...>.

Определением Коми УФАС России № 03-06/3588 от 15.05.2019 рассмотрение дела № 011/04/14.3-260/2019 назначено на 30.05.2019.

Административное дело рассмотрено 30.05.2019 в присутствии ИП <...>.

Права и обязанности, предусмотренные ч. 1 ст. 25.1 КоАП РФ, ИП <...> разъяснены. Ходатайств, заявлений не поступило.

В ходе рассмотрения настоящего административного дела должностным лицом Коми УФАС России установлено следующее.

В Коми УФАС России поступило обращение Ассоциации наружной рекламы Республики Коми № 20/19 от 15.02.2019 (вх. № 764 от 18.02.2019) о нарушении законодательства о рекламе.

В результате рассмотрения материалов обращения установлено, что на здании торгового центра «Веждино» по адресу: <...>, размещены конструкции с информацией следующего содержания:

- «ВСК страховой дом СОГАЗ страховая группа АЛЬФА СТРАХОВАНИЕ ГАЙДЕ страховая компания ЮГОРИЯ государственная страховая компания СОГЛАСИЕ страховая компания Центр Страхования ОСАГО КАСКО Жизнь Недвижимость Имущество ипотека <...> ТК «ВЕЖДИНО» место № <...>»;

- «ЦЕНТР СТРАХОВАНИЯ все виды услуг ЭЖВА <...> ТК «Веждино» СТРАХОВАНИЕ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ СТРАХОВАНИЕ ФИЗИЧЕСКИХ ЛИЦ ОСАГО, КАСКО НЕДВИЖИМОСТЬ ИМУЩЕСТВО ИПОТЕКА ЖИЗНЬ, МЕДИЦИНА <...> ОСАГО»;

- «ЦЕНТР СТРАХОВАНИЯ все виды услуг Недвижимость Ипотека Жизнь Медицина Имущество КАСКО Автострахование ОСАГО Адрес: <...> ТК «Веждино» <...>.

Коми УФАС России по результатам рассмотрения указанного обращения принято решение о возбуждении дела № 011/05/28-98/2019 в отношении <...> по признакам нарушения ч. 1 ст. [28](#) Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), о чём вынесено соответствующее определение № 03-05/1779 от 14.03.2019.

Из материалов дела № 011/05/28-98/2019 (далее – рекламное дело) усматривается нижеследующее.

В соответствии с положениями, установленными п. 1 ст. 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.

Вышеуказанная информация, размещённая на конструкциях, установленных на здании торгового центра «Веждино» по адресу: <...>, содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством размещения на здании торгового центра

«Веждино» по адресу: <...>;

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования: Центру Страхования, страхованию жизни, недвижимости, имущества, ипотеки, медицины, ОСАГО, КАСКО, формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

Таким образом, вышеуказанная информация является рекламой (далее – рассматриваемые рекламы).

В соответствии с пунктами 2, 6 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;

- финансовая организация - хозяйствующий субъект, оказывающий финансовые услуги, - кредитная организация, профессиональный участник рынка ценных бумаг, организатор торговли, клиринговая организация, микрофинансовая организация, кредитный потребительский кооператив, страховая организация, страховой брокер, общество взаимного страхования, негосударственный пенсионный фонд, управляющая компания инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов, негосударственных пенсионных фондов, специализированный депозитарий инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов, негосударственных пенсионных фондов, ломбард (финансовая организация, поднадзорная Центральному банку Российской Федерации), лизинговая компания (иная финансовая организация, финансовая организация, не поднадзорная Центральному банку Российской Федерации).

Таким образом, рассматриваемые рекламы являются рекламами финансовых услуг.

В силу ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя и (если имеется) отчество).

Согласно ч. 1 ст. 927 ГК РФ страхование осуществляется на основании договоров имущественного или личного страхования, заключаемых гражданином или юридическим лицом (страхователем) со страховой организацией (страховщиком).

Согласно п. 1 ст. 54 ГК РФ юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на организационно-правовую форму, а в случаях, когда законом предусмотрена возможность создания вида юридического лица, указание только на такой вид. Наименование некоммерческой организации и в предусмотренных законом случаях наименование коммерческой организации должны содержать указание на характер деятельности юридического лица.

Пунктом 4 ст. 54 ГК РФ установлено, что юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование.

В соответствии с пунктами 1 и 2 ст. 1473 ГК РФ юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица. Фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности.

<...> представил в материалы рекламного дела письменные пояснения, согласно которым, деятельность в торговом центре «Веждино» по адресу: <...> осуществляется <...> в качестве индивидуального предпринимателя на основании договора аренды № 27 от 01.09.2018 (копия представлена в материалы дела).

Как следует из письменных пояснений, представленных <...> в материалы рекламного дела, и пояснений, данных им в ходе рассмотрения рекламного дела, страховые услуги, указанные в рассматриваемых рекламах, оказываются на основании агентских договоров, заключенных ИП <...> со страховыми организациями.

В материалы рекламного дела представлены копии агентских договоров, заключенных ИП <...> с АО «Страховая компания ГАЙДЕ», АО «СОГАЗ», ООО «Страховая Компания «Согласие». Согласно условиям указанных договоров, ИП <...> (агент) обязуется за вознаграждение совершать от имени и за счёт принципалов (страховых организаций) действия, связанные с заключением договоров страхования с клиентами.

Как следует из пояснений <...>, данных в ходе рассмотрения рекламного дела, в период распространения рассматриваемых реклам агентские договоры с остальными страховыми организациями, указанными в одной из реклам (САО «ВСК», АО «Альфастрахование», АО «ГСК «Югория») им не были заключены, однако имелась возможность оформления страховых полисов указанных страховщиков посредством Интернет-сайтов страховых компаний.

Таким образом, страховые услуги, указанные в рассматриваемых рекламах,

оказываются АО «Страховая компания ГАЙДЕ», АО «СОГАЗ», ООО «Страховая Компания «Согласие», САО «ВСК», АО «Альфастрахование», АО «ГСК «Югория».

В первой из рассматриваемых реклам отсутствуют полные наименования страховых организаций; в двух других реклам наименования организаций, оказывающих услуги по страхованию, не указаны.

При таких обстоятельствах рассматриваемые реклам размещены в нарушение требований ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе, ответственность несут и рекламодаделец, и рекламодатель, и рекламодатель.

В соответствии с ч. 8 ст. 38 Закона о рекламе рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В соответствии с п. 5 ст. 3 Закона о рекламе рекламодаделец – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание реклам лицо.

Согласно п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение реклам любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

<...> пояснил, что рассматриваемые реклам были установлены им 01.02.2019; документы, подтверждающие приобретение им данной информационной продукции, не сохранились; содержание реклам <...> разработал самостоятельно.

Как следует из материалов рекламного дела, деятельность в «Центре страхования» осуществляется ИП <...>; рассматриваемые реклам были размещены им в целях указания рода деятельности и места нахождения «Центра страхования».

Из материалов рекламного дела усматривается, что рекламодателем и рекламодателем рассматриваемых реклам является ИП <...>.

В письменных пояснениях, представленных в материалы рекламного дела, <...> указал, что, устанавливая рассматриваемые конструкции, он полагал, что это – информационные вывески, а не реклама, так как конкретных призывов к чему-либо, цен и прочего в них не имелось.

Комиссия Коми УФАС России сочла указанный довод несостоятельным на основании нижеследующего.

Согласно пункту 5 части 2 статьи 2 Закона о рекламе данный Закон не распространяется на вывески и указатели, не содержащие сведений рекламного характера.

В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 2 Закона о рекламе данный Закон не распространяется на информацию, раскрытие или распространение либо доведение до потребителя которой является обязательным в соответствии с федеральным законом.

В соответствии с пунктом 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 58 от 08.10.2012 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, обязательная к размещению в силу закона или размещенная в силу обычая делового оборота, не является рекламой.

При этом не является рекламой размещение наименования (коммерческого обозначения) организации в месте ее нахождения, а также иной информации для потребителей непосредственно в месте реализации товара, оказания услуг (например, информации о режиме работы, реализуемом товаре), поскольку размещение такой информации в указанном месте не преследует целей, связанных с рекламой.

Согласно позиции, изложенной в Письме ФАС России от 26.12.2013 № АК/53059/13 «О разграничении понятий вывеска и реклама», конструкции, содержащие номер телефона и/или ссылку на официальный сайт, могут быть расценены как вывески, содержащие сведения рекламного характера, и на такие конструкции также будут распространяться требования Федерального закона «О рекламе».

ФАС России в письме от 27.12.2017 № АК/92163/17 «О разграничении понятий вывеска и реклама» разъяснила, что размещение на конструкции на фасаде здания в месте нахождения организации сведений о наименовании общества, номере телефона и/или официальном сайте юридического лица в сети Интернет, если в этой информации не содержится конкретных сведений о товаре, об условиях его приобретения или использования, представляет собой размещение сведений о виде деятельности общества в целях доведения этой информации до потребителей; такая информация не подпадает под понятие рекламы.

Вместе с тем, указанным письмом ФАС России разъяснила, что конструкция признается размещенной в месте нахождения организации в случае размещения на фасаде здания непосредственно рядом со входом в здание, в котором находится организация, либо в границах окон помещения, в котором осуществляет свою деятельность соответствующая организация, а также непосредственно над оконными проемами или под оконными проемами такого помещения, либо в пределах участка фасада здания, являющегося внешней стеной конкретного помещения в здании, в котором осуществляет свою деятельность соответствующая организация.

Как следует из материалов рекламного дела, ИП <...> осуществляет деятельность по предоставлению страховых услуг в торговом месте № <...> торгового центра «Веждино» г. Сыктывкара.

Рассматриваемые конструкции расположены за пределами указанного торгового места.

С учётом вышеизложенной позиции ФАС России относительно определения места осуществления деятельности в целях отнесения (неотнесения) информации к рекламной, а также исходя из общего содержания и оформления рассматриваемой информации, Комиссия пришла к выводу о том, что данные конструкции содержат информацию рекламного характера.

Комиссией в ходе рассмотрения рекламного дела установлено, что нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе, произошло по вине рекламодателя и рекламораспространителя – ИП <...>.

Из материалов рекламного дела усматривается, что ИП <...> не предпринято должных мер, направленных на соблюдение требований законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рассматриваемых реклам, что и привело к нарушению.

Таким образом, ИП <...> нарушены требования ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе.

Как следует из материалов рекламного дела, рассматриваемые рекламы распространялись на территории г. Сыктывкара Республики Коми с 01.02.2019 по 29.03.2019.

Решением Комиссии № 03-05/2807 от 17.04.2019 рассматриваемые рекламы признаны ненадлежащими, поскольку они распространены с нарушением требований ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе.

Комиссией установлено, что на дату вынесения решения факт распространения рассматриваемых реклам не имеет места, что подтверждается фотографиями, представленными <...> в материалах рекламного дела.

В соответствии с ч. 1 ст. 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, - влечёт наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Рассматриваемые действия не подпадают под признаки административных правонарушений, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ.

С учётом изложенного, ИП <...> допустил административное

правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Время совершения административного правонарушения: с 01.02.2019 по 29.03.2019.

Место совершения административного правонарушения: г. Сыктывкар Республики Коми.

Согласно ст. 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Из материалов административного и рекламного дел следует, что ИП <...> не предпринял достаточных мер для недопущения нарушения рекламного законодательства, по сути, уклонился от обязанности по контролю за соответствием рассматриваемых реклам требований рекламного законодательства, что является, в том числе исключительной зоной ответственности рекламодателя.

В связи с чем, обстоятельств, как исключающих возможность соблюдения ИП <...> требований рекламного законодательства, так и свидетельствующих о принятии всех зависящих от него мер по соблюдению требований рекламного законодательства, не усматривается.

Таким образом, вина ИП <...> в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, является установленной.

ИП <...> в объяснениях к протоколу указал, что с нарушением согласен, вину признаёт, просит принять во внимание и учесть следующее: он добровольно, без предписания демонтировал рекламы, активно участвовал и, как мог, помогал в ведении дела. В связи с чем, ИП <...> просит применить в отношении себя меру в виде предупреждения.

В ходе рассмотрения административного дела 30.05.2019 ИП <...> поддержал ранее данные объяснения.

В соответствии с ч. 2 ст. 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.

Должностное лицо считает возможным учесть в качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность ИП <...>: оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия Коми УФАС России в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении; добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; нахождение на иждивении малолетнего ребенка; признание вины; совершение правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных ст. 4.3 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлено.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных ст. 24.5 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлено.

Все процессуальные права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные КоАП РФ, соблюдены.

Согласно ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

В соответствии с ч. 2 ст. 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.

В соответствии с ч. 3 ст. 3.4 КоАП РФ 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 ст. 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. 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 случае замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение дополнительное административное наказание, предусмотренное соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, не применяется.

Согласно Единому реестру субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенному на сайте ФНС России, ИП <...> 10.12.2017 включен в реестр как микропредприятие.

В соответствии с п. 19.1 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 в силу пункта 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ одним из обстоятельств, отягчающих административную ответственность, является повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный статьей 4.6 КоАП РФ.

При применении указанной нормы судам следует учитывать, что однородными считаются правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена одной статьей Особенной части КоАП РФ.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ обстоятельствами, отягчающими административную ответственность, в том числе признается повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 настоящего Кодекса за совершение однородного административного правонарушения.

В соответствии со ст. 4.6 КоАП РФ лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

В Коми УФАС России документы, свидетельствующие о причинении вреда или возникновении 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 о наличии имущественного ущерба в результате совершенного административного правонарушения, отсутствуют.

ИП <...> ранее не привлекался к административной ответственности по ст. 14.3 КоАП РФ. Обратное в Коми УФАС России отсутствует. Соответственно, ИП <...> можно считать впервые совершившим административное правонарушение. Таким образом, усматриваются обстоятельства для замены административного штрафа на предупреждение. В связи с чем, должностное лицо считает возможным удовлетворение ходатайства ИП <...> о применении меры в виде предупреждения.

На основании вышеизложенного, принимая во внимание цели административного наказания, установленные ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, учитывая характер совершенного ИП <...> административного правонарушения, личность ИП <...>, его имущественное положение, наличие обстоятельств, смягчающих административную ответственность, отсутствие обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со статьями 4.1, 4.1.1, 4.2, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать индивидуального предпринимателя <...>, ОГРНИП <...>, ИНН <...>, виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.
2. Назначить индивидуальному предпринимателю <...> административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии со статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему

должностному лицу либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу:

1) после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано;

2) после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту, если указанное решение не было обжаловано или опротестовано, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление;

3) немедленно после вынесения не подлежащего обжалованию решения по жалобе, протесту, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление.

<...>