

О назначении административного наказания по делу об административном правонарушении

ИП <...>

<...>

электронная почта:

<...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу №052/04/14.3-301/2022

об административном правонарушении

21 февраля 2022 года г. Нижний Новгород

ВрИО заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области <...>, рассмотрев протокол и материалы дела №052/04/14.3-301/2022 об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, возбужденного в отношении ИП <...>. (ИНН <...>; ОГРНИП <...>), в отсутствие индивидуального предпринимателя, уведомленного о времени и месте рассмотрения

настоящего дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

Согласно протоколу об административном правонарушении №052/04/14.3-301/2022 от 08.02.2022 ИП <...> вменяется совершение правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела №052/04/14.3-301/2022 рассмотрение дела назначено на 21 февраля 2022 года в 15 часов 15 минут посредством проведения видеоконференцсвязи.

16.02.2022 (вх.№4384-ЭП/22) в Управление Федеральной службы по Нижегородской области поступило ходатайство ИП <...> о рассмотрении дела об административном правонарушении в ее отсутствие.

В соответствии со статьей 26.11 КоАП РФ должностное лицо, осуществляющее производство по делу об административном правонарушении, оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности. Никакие доказательства не могут иметь заранее установленную силу.

Изучив материалы административного дела, должностное лицо, рассматривающее дело, приходит к следующим выводам.

В ходе осуществления контроля за соблюдением требований рекламного законодательства специалистами Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области 11.10.2021 в городе Нижнем Новгороде по адресу: <...> выявлено рекламное сообщение, содержащее признаки нарушения рекламного законодательства.

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области от 06.12.2021 по делу №052/05/5-3245/2021 ИП <...>. признана нарушившей требования пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

Факты, рассмотренные в рамках дела №052/05/5-3245/2021, согласно

части 1 статьи 28.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях послужили поводом для возбуждения настоящего административного производства.

Специалистами Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области 11.10.2021 в городе Нижнем Новгороде по адресу: <...> выявлено сообщение следующего содержания: *«База цветов на Добролюбова. Самые свежие цветы, букеты; Комнатные растения; подарки, сувениры; шары, открытки; свадебная флористика».*

По данному факту специалистами Нижегородского УФАС России составлен Акт наблюдения от 11.10.2021.

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, 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.

Пункт 3 этой же статьи определил, что товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования — магазину «База Цветов на Добролюбова», товарами, в данном случае, являются цветы и подарки, реализуемые в цветочном магазине.

Таким образом, сообщение содержит все признаки, указанные в пункте 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», а, следовательно, является рекламой.

Согласно пункту 1 части 3 статьи 5 ФЗ «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.

В соответствии с пунктом 29 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения

арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», 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 терминов в превосходной степени: «самый», «лучший», «абсолютный», «единственный», «№1», «все» и т.п. должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

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.

В рассматриваемом рекламном сообщении отсутствует критерий по которому осуществляется сравнение «самые свежие цветы».

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

Согласно пункту 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Установлено, что деятельность в указанном магазине осуществляет ИП <...> (ИНН <...>, ОГНИП <...>).

Следовательно, рекламодателем рассматриваемого сообщения, является ИП <...>

Таким образом, реклама ИП <...> *«База цветов на Добролюбова. Самые свежие цветы, букеты; Комнатные растения; подарки, сувениры; шары, открытки; свадебная флористика»* является ненадлежащей, противоречащей требованиям пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Факт нарушения ИП<...>. указанных требований Федерального закона «О рекламе» установлен Решением Комиссии Нижегородского УФАС России от 06.12.2021 по делу №052/05/5-3245/2021.

Материалы дела №052/05/5-3245/2021 являются неотъемлемой частью настоящего административного производства.

Нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе

образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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.

Таким образом, ИП <...> совершила правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного протокол об административном правонарушении составлен в отношении ИП <...>

Место совершения правонарушения — г. Нижний Новгород.

Время совершения правонарушения — 11.10.2021.

Проверяя соблюдение гарантий прав лица, в отношении которого осуществляется производство по делу об административном правонарушении, должностное лицо, рассматривающее дело, приходит к выводу о том, что протокол об административном правонарушении и иные документы составлены в соответствии с процессуальными требованиями Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Срок привлечения ИП <...>. к административной ответственности не истек, других обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, также не установлено.

В соответствии со статьей 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.

При этом оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Согласно пункту 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004 №10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дела об административных правонарушениях», при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения.

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

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.

Состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, является формальным и не требует материально-правовых последствий содеянного.

Таким образом, оценивая обстоятельства, должностное лицо Нижегородского УФАС России не находит исключительности в характере совершенного ИП <...> административного правонарушения для признания его малозначительным.

В соответствии со статьей 4.1.1 КоАП РФ некоммерческим организациям, а также лицам, являющимся субъектам малого и среднего предпринимательства, 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, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

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 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.

Таким образом, Кодексом об административных правонарушениях предусмотрена возможность применения меры административного наказания в виде предупреждения к хозяйствующим субъектам малого и среднего предпринимательства.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона №209-ФЗ от 24.07.2007 «О развитии малого и среднего предпринимательства» критериями отнесения лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность, к субъектам малого и среднего предпринимательства, являются предельная численность работников предприятий и сумма дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий год без учета НДС, а также требования к уставному капиталу хозяйственных обществ (пункт 1 части 1.1 статьи 4 Федерального закона от 24.07.2007г. №209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации»).

ИП <...> включена в реестр субъектов малого и среднего предпринимательства (Выписка <...>), правонарушение совершено впервые.

Исходя из изложенного, должностное лицо считает возможным применить к ИП <...>. административное наказание в виде предупреждения.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 3.4, 4.1, 4.1.1, статьями 23.48, 26.11, 29.9-29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать ИП <...>. (ИНН <...>; ОГРНИП <...>) виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и назначить

данному лицу административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1, частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях настоящее постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке в течение десяти дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

<...>