

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения по делу № 043/04/14.3-256/2022

об административном правонарушении

«27» апреля 2022 г.

г. Киров

Я, заместитель руководителя Управления – начальник отдела товарных рынков и естественных монополий Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области <...>, рассмотрев протокол от 29.03.2022 № 043/04/14.3-256/2022 об административном правонарушении, составленный ведущим специалистом-экспертом отдела финансовых рынков и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области <...>, и материалы административного дела в отношении **индивидуального предпринимателя** <...> (дата и место рождения: <...> г.р., г. Киров; адрес регистрации: <...>, г. Киров, ул. <...>, д. <...>, кв. <...>; паспорт гражданина РФ: серия <...> № <...>, выдан <...>, <...>, код подразделения <...>; ИНН: <...>, ОГРНИП: <...>, дата постановки на учет: <...>), в связи с нарушением ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Кировского УФАС России по делу № 043/05/28-671/2021 (резольютивная часть решения оглашена 18 января 2022 года; в полном объеме решение изготовлено 01 февраля 2022 года) признана ненадлежащей реклама финансовых услуг с заголовком *«Трехзначный процент от FINIKO – это реально»*, распространявшаяся в рекламно-информационном издании журнала «Бизнес Класс Киров» № 5 (148) за май 2021 г. на стр. 52-53, поскольку она противоречит требованиям ч. 1 ст. 28, п. 1 ч. 2 ст. 28, п. 2 ч. 2 ст. 28, ч. 14 ст. 28 Федерального закона «О рекламе».

Нарушение заключается в следующем.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области Отделением по Кировской области Волго-Вятского главного управления Центрального банка Российской Федерации письмом от 26.05.2021 № Т433-16-12/3101 (вх. № 3377 от 31.05.2021) направлены материалы о проведении мониторинга печатных изданий средств массовой информации города Кирова в

отношении печатного СМИ – журнала «Бизнес Класс Киров» (регистрационный номер от 10.12.2009 № ТУ 43 – 19), в ходе которого выявлен факт размещения в рекламно-информационном издании журнале «Бизнес Класс Киров» № 5 (148) за май 2021 года рекламной информации с заголовком «Трехзначный процент от FINIKO – это реально».

В соответствии с п. 1 ст. 3 Федерального 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.

Согласно п. 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», объект рекламирования – это товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, 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.

Информация под заголовком «Трехзначный процент от FINIKO – это реально», в том числе следующего содержания:

«FINIKO обозначает реалистичные уровни доходности, которые, например, могут составлять около 300% годовых. Согласитесь, это «несколько» больше, чем в банках, даже если учесть все различия в условиях размещения сбережений. Понятно также и то, что FINIKO является очень серьезным конкурентом на финансовом рынке...»

«...FINIKO вкладывает средства наших клиентов, или точнее партнёров, в операции на биржевом финансовом рынке. Но мы выходим туда не с позиций инвестора или шортселлера, которая предполагает, что ты должен купить одну из десятков тысяч ценных бумаг в расчете на то, что ее цена изменится именно в том направлении, в котором ты ожидаешь. Так можно ждать и год, и два, и 30 лет. Это нормальная тактика, но это не выбор FINIKO.

Эта компания выступает на рынке с позиций трейдера, то есть зарабатывает не на росте или падении курсов, а на самом факте колебаний. И чем больше скачки, тем выше вероятность заработать. Именно поэтому FINIKO сделало выбор в пользу высоковолатильных инструментов и зарабатывает для своих клиентов на колебаниях криптовалюта и фьючерсов, а также работает и на рынке Forex...»

«...Поэтому при взаимодействии с людьми, которые хотят вложить свои сбережения в FINIKO, говорят об абсолютно понятных и осязаемых вещах: квартира, машина, досрочное погашение кредита.

Самые популярные продукты FINIKO:

- Автомобиль или квартира за 35% от стоимости за 120 дней.
- 30%, 40% и 50% скидки при планировании любых покупок на 4, 5 и 7 месяцев вперед.
- Кэшбэк 15 или 25%...»

содержит все юридически значимые признаки рекламы, поскольку такая информация:

- распространена в рекламно-информационном издании журнале «Бизнес Класс Киров» № 5 (148) за май 2021 года на стр. 52-53;

- адресована неопределенному кругу лиц, т.е. тем лицам (потребителям), которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования (неперсонифицированный характер);

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования: компании «FINIKO» и оказываемым ею финансовым услугам, формированию интереса к ним посредством указания на привлекательные условия оказания таких услуг.

Согласно п. 2 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2007 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции») под финансовой услугой понимается 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.

В соответствии с п. 6 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» под финансовой организацией понимается хозяйствующий субъект, оказывающий финансовые услуги, - кредитная организация, профессиональный участник рынка ценных бумаг, организатор торговли, клиринговая организация, микрофинансовая организация, кредитный потребительский кооператив, субъект страхового дела, 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 ЦБ РФ), лизинговая компания (иная финансовая организация, финансовая организация, не поднадзорная ЦБ РФ).

Таким образом, реклама с заголовком *«Трехзначный процент от FINIKO – это реально»* является рекламой финансовых услуг и в соответствии с главой 3 Федерального закона «О рекламе» к такой рекламе применяются положения об особенностях рекламы отдельных видов товаров (статья 28).

Согласно ч. 1 ст. 28 Федерального 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).

Однако в рекламной информации с заголовком *«Трехзначный процент от FINIKO – это реально»* наименование лица, оказывающего финансовую услугу, не указано.

Следовательно, у потребителей рекламы отсутствует возможность ознакомиться с информацией о лице, оказывающем рекламируемые финансовые услуги, что нарушает ч. 1 ст. 28 Федерального закона «О рекламе».

При таких обстоятельствах, рассматриваемая реклама финансовых услуг нарушает положения ч. 14 ст. 28 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 28 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель.

Под рекламодателем в соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» понимается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из представленных ООО «Бизнес класс» письмом от 18.06.2021 (вх. № 3869 от 18.06.2021) документов и сведений следует, что ООО «Бизнес класс» является учредителем СМИ журнал «Бизнес Класс Киров». СМИ осуществляет свою деятельность на основании устава редакции печатного СМИ журнала «Бизнес Класс Киров» от 2019 г. (далее – Устав).

В соответствии с п. 1.3 Устава редакцией является индивидуальный предприниматель <...> (ИНН: <...>, ОГРНИП: <...>).

Согласно п. 4.3.1 Устава ИП <...> самостоятельно вправе осуществлять договорные отношения с авторами, а также осуществлять выпуск печатного издания СМИ.

В соответствии с п. 4.3.3 Устава ИП <...> решает, в том числе вопрос деятельности, связанный с принятием решения о размещении рекламы в СМИ.

Таким образом, исходя из имеющихся в материалах дела документов, с учетом понятия, установленного п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламодателем в рекламно-информационном издании журнале «Бизнес Класс Киров» № 5 (148) за май 2021 г. на стр. 52-53 рекламы с заголовком «Трехзначный процент от FINIKO – это реально» является ИП <...>, который несет ответственность за нарушение требований ч. 1 ст. 28 Федерального закона «О рекламе».

Указанный факт нарушения законодательства РФ о рекламе в полном объеме подтверждается имеющимися материалами и решением по делу № 043/05/28-671/2021.

В соответствии со ст. 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии со 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.

Согласно примечанию к ст. 2.4 КоАП РФ под должностным лицом в настоящем Кодексе следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными

полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах государственных внебюджетных фондов Российской Федерации, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламораспространителем законодательства 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.

Согласно ст. 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Таким образом, индивидуальный предприниматель <...> (ИНН: <...>, ОГРНИП: <...>) несет административную ответственность как должностное лицо.

Письмом Управления от 15.02.2022 исх. № 581/04 ИП <...> уведомлялся о дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении – 29 марта 2022 года в 14 часов 00 минут по адресу: г. Киров, ул. <...>, вход со двора, каб. <...>

О дате, времени и месте составления протокола ИП <...> извещен надлежащим образом.

На составление протокола ИП <...> не явился, представителя с надлежащим образом полномочиями не направил, письмом вх. № 1149 от 01.03.2022 г. представил письменные пояснения, в которых просил в качестве меры ответственности вынести предупреждение в соответствии со ст. 4.1.1 КоАП РФ, а также составить протокол об административном правонарушении в свое отсутствие.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела № 043/04/14.3-256/2022 об административном правонарушении от 29.03.2022 ИП <...> уведомлялся о дате, времени и месте рассмотрения протокола – «07» февраля 2022 г. в 14 часов 45 минут.

О дате, месте и времени рассмотрения протокола ИП <...> уведомлен надлежащим образом (письмо с определением от 29.03.2022 и копией протокола № 043/04/14.3-256/2022, направленное по адресу регистрации <...>, вернулось в антимонопольный орган 16.04.2022 г.).

На рассмотрении протокола № 043/04/14.3-256/2022 от 29.03.2022 ИП <...> не явился, письмом от 25.04.2022 г. представил ходатайство о рассмотрении протокола в свое отсутствие.

Заместитель руководителя – начальник отдела товарных рынков и естественных монополий Кировского УФАС России <...>, изучив материалы административного дела, находит вину индивидуального предпринимателя <...> в совершении административного правонарушения установленной и доказанной.

Факт совершения правонарушения ИП <...> подтверждается:

- решением Комиссии Кировского УФАС России от 01.02.2022 г. по делу № 043/05/28-671/2021;

- материалами административного дела № 043/04/14.3-256/2022;

- протоколом об административном правонарушении № 043/04/14.3-256/2022 от 29.03.2022 г.

Оценивая собранные по делу доказательства, должностное лицо Кировского УФАС России находит, что действия ИП <...> правильно квалифицированы по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Событием является установленный факт нарушения рекламного законодательства, выразившийся в распространении в рекламно-информационном издании журнала «Бизнес Класс Киров» № 5 (148) за май 2021 г. на стр. 52-53 рекламы финансовых услуг с заголовком «Трехзначный процент от FINIKO – это реально» в отсутствие наименования лица, оказывающего финансовые услуги, что является нарушением ч. 1 ст. 28 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Согласно ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Срок давности привлечения лица к административной ответственности исчисляется с 01.05.2021 года (дата выхода рекламно-информационного издания журнала «Бизнес Класс Киров» № 5 (148)).

Место совершения административного правонарушения: территория распространения рекламы финансовых услуг с заголовком «Трехзначный процент от FINIKO – это реально» в рекламно-информационном издании журнала «Бизнес Класс Киров» № 5 (148) на стр. 52-53 – город Киров, Кировская область.

Время совершения административного правонарушения: 01.05.2021 г. (дата выхода рекламно-информационного издания журнала «Бизнес Класс Киров» № 5).

Объектом административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы.

Объективной стороной административного правонарушения являются действия по распространению в рекламно-информационном издании журнала «Бизнес Класс Киров» № 5 (148) за май 2021 г. на стр. 52-53 рекламы финансовых услуг с заголовком «Трехзначный процент от FINIKO – это реально» в отсутствие наименования лица, оказывающего финансовые услуги, в нарушение требований ч. 1 ст. 28 Федерального закона «О рекламе», что является нарушением ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ индивидуальный предприниматель <...> несет административную ответственность, как должностное лицо.

Установлено, что ИП <...> (ИНН: <...>, ОГРНИП: <...>) является редакцией печатного СМИ журнала «Бизнес Класс Киров».

Согласно п. 4.3.1 Устава редакции печатного СМИ журнала «Бизнес Класс Киров» ИП <...> самостоятельно вправе осуществлять договорные отношения с авторами, а также осуществлять выпуск печатного издания СМИ.

В соответствии с п. 4.3.3 Устава ИП <...> решает, в том числе вопрос деятельности, связанный с принятием решения о размещении рекламы в СМИ.

Следовательно, субъектом административного правонарушения является – индивидуальный предприниматель <...> (ИНН: <...>, ОГРНИП: <...>).

В соответствии с ч. 1 ст. 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В данном случае установлено, что у ИП <...> имелась возможность для соблюдения требований рекламного законодательства, но лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Согласно ч. 2 ст. 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Соответственно субъективная сторона при совершении административного правонарушения характеризуется виной субъекта в форме неосторожности, поскольку ИП <...> не предвидел возможности наступления вредных последствий, хотя мог их предвидеть. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законодательством требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, совершенные ИП <...> действия по распространению в рекламно-информационном издании журнале «Бизнес Класс Киров» № 5 (148) за май 2021 г. на стр. 52-53 рекламы финансовых услуг с заголовком *«Трехзначный процент от FINIKO – это реально»* в отсутствие наименования лица, оказывающего финансовые услуги, в нарушение требований ч. 1 ст. 28 Федерального закона «О рекламе», содержат состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

В соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ в качестве смягчающих вину обстоятельств установлено: оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении; совершение административного правонарушения впервые.

Согласно ст. 4.3 КоАП РФ отягчающие вину обстоятельства не установлены.

Оснований для прекращения производства по делу не имеется.

Рассматриваемое правонарушение не может быть признано малозначительным. Как разъяснил Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 18 Постановления от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел 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. Пленум Верховного Суда Российской Федерации в п. 21 Постановления от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ» указал, что 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 правоотношений.

В рассматриваемом случае состав административного правонарушения является формальным, следовательно, правонарушение является общественно-опасным с момента его совершения, независимо от наступления каких-либо последствий. При этом сама общественная опасность выражается в пренебрежительном отношении к исполнению публично-правовых обязанностей и соблюдению требований действующего рекламного законодательства.

Основанием для освобождения от ответственности могут служить обстоятельства, вызванные объективно непреодолимыми либо непредвиденными препятствиями, находящимися вне контроля лица, при соблюдении той степени добросовестности, которая требовалась от него в целях соблюдения законодательно установленных требований. Однако доказательств наличия указанных обстоятельств в материалы дела не представлено.

С учетом конкретных обстоятельств дела, учитывая характер и степень общественной опасности совершенного правонарушения, которая выразилась в пренебрежительном отношении к исполнению публично – правовых обязанностей в сфере рекламного законодательства, основания для освобождения ИП <...> от административной ответственности ввиду малозначительности в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

В соответствии с ч. 1 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 КоАП РФ или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на

предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 настоящей статьи.

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.

Поскольку согласно информации, размещенной на сайте <https://rmsp.nalog.ru/>, индивидуальный предприниматель <...> (ИНН: <...>, ОГРНИП: <...>) на момент вынесения настоящего постановления включен в Реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, и правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, совершено им впервые, с учетом отсутствия оснований, установленных ч. 2 ст. 4.1.1 КоАП РФ, имеются основания для применения к данному лицу меры ответственности в виде предупреждения.

Руководствуясь ст. 3, 28, 33, 38 Федерального закона «О рекламе», ст. 2.1, 2.4, 4.1.1, 4.2, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать индивидуального предпринимателя <...> (ИНН: <...>, ОГРНИП: <...>) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к индивидуальному предпринимателю <...> (ИНН: <...>, ОГРНИП: <...>) меру ответственности в виде предупреждения.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса РФ 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.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со ст. 30.1, 30.2, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу, либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.