

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 133-14.38ч.1/17 об административном правонарушении

22 декабря 2017 года г. Челябинск

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России)-начальник отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией, <...>, рассмотрев материалы административного дела № 133-14.38ч.1/17, возбужденного в отношении директора Индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>) _____ года рождения, место рождения: _____, зарегистрирован по адресу: _____, паспорт <...> серия <...> номер <...> выдан: _____, дата выдачи: _____ по факту размещения ненадлежащей рекламы со сведениями: «Содействие пенсионерам... Надежные вклады... льготные займы пенсионерам... Заходите сейчас – это рядом... ул. Васенко, 63, оф. 216... звоните: 751-00-72, 8-922-751-00-82», размещенной на дорожном ограждении напротив дома № 63 по улице Васенко в г. Челябинске, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.38 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в присутствии:

ИП Колганова А. В.;

ведущего специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России <...>,

исследовав материалы дела, разъяснив представителю лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, права, а именно: знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы и иные процессуальные права и обязанности, предусмотренные КоАП РФ.

В соответствии со статьей 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом,

УСТАНОВИЛА:

Челябинским УФАС России при исполнении полномочий по государственному контролю за соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлено, что в городе Челябинске по состоянию на 26 апреля 2017 года на дорожном ограждении напротив дома № 63 по улице Васенко размещен рекламный баннер со сведениями: «Содействие пенсионерам... Надежные вклады... льготные займы пенсионерам...

Заходите сейчас – это рядом... ул. Васенко, 63, оф. 216... звоните: 751-00-72, 8-922-751-00-82».

Факт размещения рекламы подтверждается актом осмотра № 45/1-2017 от 26 апреля 2017 года, составленным специалистами Челябинского УФАС России.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе реклама – это 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 частью 3 статьи 19 Закона о рекламе распространение рекламы на знаке дорожного движения, его опоре или любом ином приспособлении, предназначенном для регулирования дорожного движения, не допускается.

В силу пункта 3.1 ГОСТ Р 52289-2004 Национальный стандарт Российской Федерации «Технические средства организации дорожного движения. Правила применения дорожных знаков, разметки, светофоров, дорожных ограждений и направляющих устройств» техническое средство организации дорожного движения: дорожный знак, разметка, светофор, дорожное ограждение и направляющее устройство.

Согласно п.6.1. ГОСТ Р 52044-2003 Государственный стандарт Российской Федерации «Наружная реклама на автомобильных дорогах и территориях городских и сельских поселений. Общие технические требования к средствам наружной рекламы. Правила размещения» средства наружной рекламы не должны ограничивать видимость технических средств организации дорожного движения, уменьшать габарит инженерных сооружений, а также не должны быть размещены на дорожных ограждениях и направляющих устройствах.

Размещение на дорожном ограждении напротив дома 63 по ул. Васенко г. Челябинска рекламы со сведениями: «Содействие пенсионерам... Надежные вклады... льготные займы пенсионерам... Заходите сейчас – это рядом... ул. Васенко, 63, оф. 216... звоните: 751-00-72, 8-922-751-00-82» содержит признаки нарушения части 3 статьи 19 Закона о рекламе.

Частью 1 статьи 28 Закона о рекламе предусмотрено, что 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. 54 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) юридическое лицо имеет наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму. Наименования некоммерческих организаций, а в предусмотренных законом случаях наименования коммерческих организаций должны содержать указание на характер деятельности юридического лица.

Отсутствие в рекламе наименования лица, осуществляющего финансовую

деятельность, содержит признаки нарушения части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

ИП <...> представлен Агентский договор № 9 от 01.01.2016, заключенный с КПК «Содействие», на основании которого ИП <...> вправе, в том числе оформлять и сопровождать договоры займа, заключаемые с членами КПК «Содействие», оформлять и сопровождать договоры передачи личных сбережений, заключаемые с пайщиками на условиях сберегательных программ, утвержденных Кооперативом и т.д.

На основании частей 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований части 3 статьи 19, части 1 статьи 28 Закона о рекламе несет рекламодатель и рекламодатель и рекламодатель.

Согласно статье 3 Закона о рекламе рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламодатель и рекламодатель является лицом, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из понятия рекламодателя, изложенного в статье 3 Закона о рекламе это, по сути, заказчик рекламы, т.е. то лицо, в чьих интересах осуществляется распространение и размещение рекламы. Соответственно таким лицом могут выступать изготовитель, продавец, фирма, оказывающая услуги, частное лицо и так далее.

По смыслу части 1 статьи 19 Закона о рекламе распоряжение рекламной конструкцией (определение места ее расположения и внешнего вида, принятие решения о присоединении к определенному объекту, в том числе знаку дорожного движения, его опоре или любому иному приспособлению, предназначенному для регулирования дорожного движения) осуществляется владельцем рекламной конструкции либо с его ведома. Указанное лицо признается рекламодателем.

С учетом изложенного, рекламодателем и рекламодателем размещенной на дорожном ограждении напротив дома № 63 по улице Васенко в городе Челябинске рекламы со сведениями: «Содействие пенсионерам... Надежные вклады... льготные займы пенсионерам... Заходите сейчас – это рядом... ул. Васенко, 63, оф. 216... звоните: 751-00-72, 8-922-751-00-82» является ИП <...>, поскольку распространение рекламы осуществлялось им самостоятельно, в его интересах, с указанием принадлежащего ему телефонного номера на рекламной конструкции в виде баннера.

Распространение ненадлежащей рекламы также установлено решением по делу № 24-08/2017 Комиссии Челябинского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 26 июня 2017 года.

В соответствии с частью 1 статьи 14.38 КоАП РФ размещение рекламы, имеющей сходство с дорожными знаками, или размещение рекламы на знаке дорожного движения, его опоре или любом ином приспособлении, предназначенном для регулирования дорожного движения, влечет наложение административного штрафа для граждан в размере от двух

тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц-от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц-от ста тысяч до двухсот тысяч рублей.

Статья 1.5. КоАП РФ устанавливает, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Вина ИП <...>выразилась в необеспечении выполнения требований законодательства о рекламе при размещении на дорожном ограждении рекламы, в которой присутствуют сведения: «Содействие пенсионерам... Надежные вклады... льготные займы пенсионерам... Заходите сейчас – это рядом... ул. Васенко, 63, оф. 216... звоните: 751-00-72, 8-922-751-00-82», в результате чего допущено нарушение требований части 3 статьи 19, частей 1 статьи 28 Закона о рекламе.

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.38 КоАП РФ, составляет один год со дня совершения административного правонарушения (часть 1 статьи 4.5 КоАП РФ).

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 5 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда РФ от 8.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» рассматривая дела о привлечении лиц к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе, суды должны учитывать, что срок давности привлечения к административной ответственности начинает течь с момента совершения такого правонарушения, а не с момента принятия антимонопольным органом решения о нарушении законодательства о рекламе.

Актом осмотра № 45/1-2017 от 26 апреля 2017 года зафиксировано нарушение рекламного законодательства.

Таким образом, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ годичный срок давности для привлечения ИП <...> к административной ответственности в связи с размещением рассматриваемой рекламы истекает 26 апреля 2018 года.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

Согласно статье 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих ИП <...>. надлежащему соблюдению требований части 3 статьи 19 Закона о рекламе, Челябинским УФАС России не выявлено.

У ИП <...> отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения

законодательства Российской Федерации о рекламе. Однако ИП <...>не принял необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

При таких обстоятельствах ИП <...>признается виновным в совершении административного правонарушения по части 1 статьи 14.38 КоАП РФ.

Обстоятельств, исключающих вину ИП <...>в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность, предусмотренных статьями 4.2, 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Федеральным законом от 03.07.2016 № 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнена статьей 4.1.1, устанавливающей, что 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 со статьей 2 указанного закона данные изменения вступают в силу со дня официального опубликования (опубликовано на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> - 04.07.2016).

В силу части 1 статьи 4 Федерального закона от 24.07.2007 N 209-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.08.2016) в целях отнесения хозяйственных обществ к субъектам малого и среднего предпринимательства должно быть выполнено хотя бы одно из следующих требований:

среднесписочная численность работников за предшествующий календарный год хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств, соответствующих одному из требований, указанных в пункте 1 настоящей части, производственных кооперативов, потребительских кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств, индивидуальных предпринимателей не должна превышать следующие предельные значения среднесписочной численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

а) от ста одного до двухсот пятидесяти человек для средних предприятий;

б) до ста человек для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до пятнадцати человек;

доход хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств, соответствующих одному из требований, указанных в пункте 1 настоящей части, производственных кооперативов, потребительских кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств и индивидуальных предпринимателей, полученный от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий календарный год, который определяется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, суммируется по всем осуществляемым видам деятельности и применяется по всем налоговым режимам, не должен превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

Постановлением Правительства РФ от 04.04.2016 N 265 «О предельных значениях дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности, для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства» установлены предельные значения дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий календарный год, определяемого в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, суммируемого по всем осуществляемым видам деятельности и применяемого по всем налоговым режимам, для следующих категорий субъектов малого и среднего предпринимательства:

микропредприятия - 120 млн. рублей;

малые предприятия - 800 млн. рублей;

средние предприятия - 2 млрд. рублей.

Согласно Сведениям, содержащимся в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства ИП <...>является микропредприятием.

В силу части 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.

ИП Колганов А. В, впервые совершил нарушение рекламного законодательства, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом того, что ИП <...> является субъектом малого бизнеса, а также при наличии обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса административное наказание в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.38 КоАП РФ подлежит замене на предупреждение.

С учетом положений ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, закрепившей цели административного наказания, предупреждение является официальным предостережением юридического лица от возможности совершения им противоправного действия.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание

Руководствуясь статьями 4.1.1., 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.38 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать виновным Индивидуального предпринимателя <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.38 КоАП РФ.

2. В соответствии со статьей 4.1.1. КоАП РФ объявить Индивидуальному предпринимателю <...> официальное порицание в форме предупреждения за нарушение требований части 1 статьи 14.38 КоАП РФ.

- 3 статьи 30.1. и частью 1 статьи 30.3. КоАП РФ предусмотрено, что постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Арбитражный суд 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.