

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 072/04/14.3-330/2021

об административном правонарушении

09.06.2021г. г. Тюмень

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее - Тюменское УФАС России), <...>, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, возбужденного прокурором Калининского АО г.Тюмени старшим советником юстиции <...> в отношении ИП <...> (<...>г.р., место рождения: <...>, адрес регистрации <...>, ОГРНИП 313723210900159, ИНН 720313508073) по признакам нарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, руководствуясь ст. 23.48, п. 1 ч. 1 ст. 29.4, ч.2 ст.29.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

в отсутствие: ИП <...>., надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела (почтовое уведомление №80093360882832), которому права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, закрепленные ст.25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ, Кодекс) разъяснены в постановлении от 19.04.2021 о возбуждении дела об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛ:

В Тюменское УФАС России поступило постановление прокурора Калининского АО г. Тюмени старшего советника юстиции <...> о возбуждении дела об административном правонарушении от 19.04.2021 г. и иные материалы дела об административном правонарушении в отношении ИП <...> (<...>г.р., место рождения: <...>, адрес регистрации <...>) по факту распространения 14.04.2021г. на фасаде дома №125/1 по ул. Карла Маркса в г.Тюмени, являющегося местом непосредственного расположения комиссионного магазина «Техно Сеть», рекламной конструкции следующего содержания: «Техно Сеть Доступная бытовая техника для вашего дома Продаем и покупаем ноутбуки*компьютеры в сборе* комплектующие* мониторы* телефоны* оргтехнику* бытовую технику ремонт и настройка Скупка с правом выкупа +7(3452) 71-74-00 ТЕХНОТЮМЕНЬ.РФ» с нарушением п.7 ст. 7, ч.13 ст.28 Закона о рекламе.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП

РФ).

Исследовав материал административного дела, установлено следующее.

Прокуратурой Калининского АО г.Тюмени по информации отделения по Тюменской области Уральского управления Центрального банка Российской Федерации проведена проверка исполнения ИП <...> законодательства о рекламе, по результатам которой в его действиях выявлены нарушения закона.

Основным видом деятельности ИП <...>, согласно данным ЕГРИП, является «Торговля розничная бывшими в употреблении товарами в магазинах».

Указанную деятельность ИП <...> осуществляет в комиссионном магазине «ТехноСеть» по адресу: г.Тюмень, ул.Карла Маркса, д.125/1 на основании договора аренды нежилого помещения от 01.07.2020г.

В ходе проверки, проведенной прокуратурой округа на основании решения о проведении проверки от 13.04.2021 №51, установлено, что по состоянию на 14.04.2021 на стенах дома 125/1 по ул.Карла Маркса в г.Тюмени, являющегося местом непосредственного расположения комиссионного магазина «Техно Сеть», размещена рекламная конструкция следующего содержания: «Техно Сеть Доступная бытовая техника для вашего дома Продаем и покупаем ноутбуки*компьютеры в сборе* комплектующие* мониторы* телефоны* оргтехнику* бытовую технику ремонт и настройка Скупка с правом выкупа +7(3452) 71-74-00 ТЕХНОТЮМЕНЬ.РФ».

Мониторинг информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» показал, что в социальной сети «Инстаграмм» имеется страница https://Instagram.com/tekno_set, на которой во вкладке «товар под залог» размещена информация следующего содержания «Выдаем деньги под залог бытовой техники и электроники».

На интернет-сервисе для размещения объявлений о товарах, недвижимости, услугах «АВИТО» создана страница, содержащая предложение неограниченному кругу лиц о предоставлении услуг по скупке с правом обратного выкупа (на момент проверки информация удалена).

Согласно статье 3 Закона о рекламе, рекламой является 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; объект рекламирования - 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Таким образом, информация следующего содержания: «Техно Сеть Доступная бытовая техника для вашего дома Продаем и покупаем ноутбуки*компьютеры в

сборе* комплектующие* мониторы* телефоны* оргтехнику* бытовую технику ремонт и настройка Скупка с правом выкупа +7(3452) 71-74-00 ТЕХНОТЮМЕНЬ.РФ» является рекламой, поскольку отвечает всем требованиям, предъявляемым к рекламе, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к объекту рекламирования – магазину «ТехноСеть» и услугам, оказываемым в магазине, для формирования и поддержания интереса к нему, и продвижения на товарном рынке.

Вместе с тем, согласно пункту 3 части 2 статьи 2 Закона о рекламе, данный Федеральный закон не распространяется на справочно-информационные и аналитические материалы (обзоры внутреннего и внешнего рынков, результаты научных исследований и испытаний), не имеющие в качестве основной цели продвижение товара на рынке и не являющиеся социальной рекламой.

По мнению специалистов ФАС России, не является рекламой информация о производимых или реализуемых товарах (оказываемых услугах), размещенная на сайте производителя или продавца данных товаров (лица, оказывающего данные услуги), если указанные сведения предназначены для информирования посетителей сайта об ассортименте товаров (услуг), правилах пользования, а также непосредственно о продавце, производителе товара или лице, оказывающем услуги и т.п., следовательно, на такую информацию положения Федерального закона "О рекламе" не распространяются.

Учитывая тот факт, что сайт является информационным ресурсом и создается с целью размещения наиболее полной информации, например, о деятельности компании, ее товарах и услугах, и последующего ознакомления заинтересованных лиц с данной информацией, посещение сайта рассматривается как возможность для потребителя получить необходимый объем сведений о компании, реализуемых товарах, акциях и т.п. в целях правильного потребительского выбора.

Такие сведения носят информационный и справочный характер, соответственно на них положения Закона о рекламе не распространяются.

Согласно письму ФАС России от 25.09.2019 N АК/83509/19 "О разъяснении по вопросу рекламы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», не относятся к рекламе однотипные сведения о предлагаемых товарах (услугах), наполняющие различные рубрики, размещаемые на сайтах объявлений, например, www.avito.ru, www.cian.ru, и других. Сведения о товарах (услугах), размещаемых на таких сайтах, предназначены для информирования посетителей сайта о возможности и условиях их приобретения и не направлены на формирование и поддержание интереса к конкретному юридическому лицу и его товару, соответственно, на такую информацию положения Федерального закона "О рекламе" не распространяются.

Таким образом, информация, размещенная в социальной сети «Инстаграмм», а также на интернет-сервисе для размещения объявлений «AVITO» не является рекламой.

Как следует из части 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются. Реклама является средством продвижения товаров, работ и услуг, а также самого изготовителя или продавца рекламируемого товара

на определенном рынке. Вместе с тем способ, форма и средства распространения соответствующей информации имеет существенное значение. Ненадлежащей рекламой согласно подпункту 4 статьи 3 Закона о рекламе является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно пункту 2 статьи 4 Федерального закона от 27.06.2006 г. №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.

Согласно пункту 6 статьи 4 Закона о защите конкуренции, 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, согласно Закону о защите конкуренции, под финансовую услугу подпадают конкретные услуги, прямо указанные в данном определении, а также иные услуги, связанные с привлечением, размещением денежных средств, но только в случае, если они оказываются финансовой организацией. При этом перечень финансовых организаций содержится в пункте 6 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции». Данный перечень является закрытым.

В силу п.5 ч.1 ст.3 Федерального закона от 21.12.2021 №353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)» под профессиональной деятельностью по предоставлению потребительских займов понимается деятельность юридического лица или индивидуального предпринимателя по предоставлению потребительских займов в денежной форме (кроме займов, предоставляемых работодателем работнику, займов, предоставляемых физическим лицам, являющимся учредителями (участниками) или аффилированными лицами коммерческой организации, предоставляющий заем, займов, предоставляемых брокером клиенту для совершения сделок купли-продажи ценных бумаг, и иных случаев, предусмотренных федеральным законом).

В соответствии со ст.4 Федерального закона от 21.12.2021 №353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)», профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов осуществляется кредитными организациями, а также не кредитными финансовыми организациями в случаях, определенных федеральными законами об их деятельности.

Согласно пункту 7 статьи 7 Закона о рекламе, не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных

специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Согласно информации Отделения по Тюменской области Уральского главного управления Центрального банка Российской Федерации от 18.03.2021 №7571-128/2807 ИП <...> не имеет статуса некредитной финансовой организации, не состоит в государственных реестрах, ведение которых осуществляется Банком России, не поднадзорен Банку России, и не относится к субъектам, которые в соответствии со ст.4 Федерального закона от 21.12.2013 №353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)» имеют право заниматься соответствующей деятельностью.

В данном случае, отсутствие статуса кредитной организации или некредитной финансовой организации, а также отсутствие записи в государственных реестрах, осуществляемых Банком России, является отсутствием специального разрешения, требуемого для осуществления рассматриваемого вида деятельности.

В соответствии со ст.13 ст.28 Закона о рекламе, реклама услуг по предоставлению потребительских займов лицами, не осуществляющими профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов в соответствии с Федеральным законом "О потребительском кредите (займе)", не допускается.

Отсутствие у ИП <...> статуса некредитной финансовой организации, а также тот факт, что ИП <...> не является лицом, осуществляющим профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов, свидетельствует о наличии нарушения ИП <...> требований ч.13 ст.28 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона о рекламе, нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодистрибьютерами законодательства РФ о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством РФ об административных правонарушениях.

На основании ч. 6, 7 ст. 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных ст.7 и ст.28 Закона о рекламе, несет как рекламодатель так и рекламодистрибьютер.

Таким образом, рекламодатель и рекламодистрибьютер, неся ответственность за содержание рекламы с соблюдением определенных требований, должны обеспечить их соблюдение.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержания лицо.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодистрибьютер - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, ответственность за нарушение требований ст.7 и ст.28 Закона о рекламе несет ИП <...> (<...>г.р., место рождения: г. <...>, адрес регистрации <...>, ОГРНИП 313723210900159, ИНН 720313508073).

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем,

рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ – 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 до пятисот тысяч рублей.

Субъектом административного правонарушения по делу № 072/04/14.3-330/2021 выступает – ИП <...> (<...>г.р., место рождения: <...>, адрес регистрации <...>, ОГРНИП 313723210900159, ИНН 720313508073).

Таким образом, ИП <...>, распространяя вышеуказанную рекламу, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьей 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – место размещения рекламной конструкции г.Тюмень, ул.Карла Маркса, д.125/1

Время совершения административного правонарушения – 14.04.2021г.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

Антимонопольным органом установлено, что ИП <...> при должной внимательности и осмотрительности при распространении рекламы мог предвидеть последствия – возможность нарушения законодательства о рекламе, имел возможность выполнить возложенную на него обязанность, и предотвратить совершение административного правонарушения, но не предпринял всех зависящих от него мер по соблюдению действующего законодательства о рекламе.

Дело об административном правонарушении № 072/04/14.3-330/2021 в соответствии с ч. 2 ст. 4.1 КоАП РФ рассматривалось с учетом характера, совершенного ИП <...> правонарушения, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

Совершенное ИП <...> правонарушение посягает на установленные нормативными правовыми актами гарантии на защиту потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку требования законодательства о рекламе, а также установление в части 1 статьи 14.3 КоАП РФ административной ответственности за их нарушение направлены на охрану прав потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку потребители признаются слабой стороной данных отношений, не обладающих специальными познаниями.

Состав административного правонарушения, предусмотренный ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, является формальным, и для квалификации действий по названной норме не требуется обязательного наступления неблагоприятных последствий.

Наступление общественно опасных последствий в виде причинения ущерба при совершении правонарушений с формальным составом не доказывается,

возникновение этих последствий презюмируется самим фактом совершения действий или бездействий.

Административные правонарушения, совершаемые в сфере рекламы, посягают на нарушение установленных законодательством о рекламе требований и предписаний, в связи с чем вред, причиненный этими правонарушениями, наносится общественным интересам, а не конкретным физическим и юридическим лицам.

Общественный вред выражается в пренебрежении установленными законодательством нормами, обязательными для исполнения всеми без исключения лицами.

ИП <...> должен был знать требования законодательства о рекламе, а также меру ответственности за его нарушение.

Учитывая характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя, можно сделать вывод о том, что совершенное ИП <...> правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с чем, отсутствуют основания для признания его малозначительным.

Пунктом 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» предусмотрено, что малозначительность 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.

Безразличное отношение лица к своим публично-правовым обязанностям, которые установлены действующим законодательством, свидетельствует о существенной угрозе охраняемым общественным отношениям. Следовательно, признать допущенное ИП <...> правонарушение в качестве малозначительного недопустимо.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законом требований, при рассмотрении дела не установлены.

Вместе с тем, Федеральным законом от 03.07.2016 N 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.

Согласно статье 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (далее - индивидуальные предприниматели), крестьянские (фермерские) хозяйства.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ИП <...> относится к категории микропредприятие и внесен в реестр 01.08.2016 г.

Согласно части 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 <...> 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 изложенного административное наказание ИП <...> в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, подлежит замене на предупреждение.

С учетом положений части 1 статьи 3.1 КоАП РФ, закрепившей цели административного наказания, предупреждение является официальным предостережением 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., 4.1, 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ИП <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии со статьей 4.1.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях объявить ИП <...> (<...>г.р., место рождения: <...>, адрес регистрации <...>, ОГРНИП 313723210900159, ИНН 720313508073) официальное порицание в форме предупреждения за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 3 статьи 30.1. и частью 1 статьи 30.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.

Заместитель

руководителя управления <...>

Вместе с тем, в ходе рассмотрения дела установлено, что ИП Болтенко Н.А. фактически финансовых услуг не предоставляет, из содержания рекламы, размещенной на фасаде дома №125/1 по ул. Карла Маркса в г.Тюмени, однозначно не следует, что ИП Болтенко Н.А. оказывает финансовые услуги (займы). Таким образом, в действиях ИП Болтенко Н.А. по распространению рекламы на фасаде дома №125/1 по ул. Карла Маркса отсутствуют нарушения ч.13 ст.28 Закона о рекламе.

Кроме того, прокуратурой Калининского АО г.Тюмени 14.04.2021 года ИП Болтенко Н.А. выдано предостережение о недопустимости нарушения закона. Информация «скупка с правом обратного выкупа» была удалена с рекламного баннера в день выдачи предостережения.

В соответствии со ст. 24.5 КоАП РФ отсутствие события административного правонарушения исключает дальнейшее производство по делу и влечет прекращение по делу по данному основанию.

Таким образом, в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ начатое производство подлежит прекращению.

Руководствуясь ст. 24.5, 23.48, 28.9, 29.9 Кодекса РФ об административных

правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу №072/04/14.3-330/2021 в отношении ИП Болтенко Н.А. прекратить в связи с отсутствием в его действиях события административного правонарушения.

В соответствии с ч.3 ст.30.1 и ч.1 ст.30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу или в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель

руководителя управления Д.А. Полухин