

ИП ...

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении

№ 023/04/14.3-1832/2024

26 апреля 2024 г.

г. Краснодар

Врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее - Краснодарского УФАС России), ..., рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 023/04/14.3-1832/2024, возбужденного в отношении ИП(адрес:...) протоколом об административном правонарушении от 16.04.2024 г. по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) по факту распространения рекламы 15.09.2023 г. посредством размещения на штендере информации следующего содержания: «ломбард скупка золота антиквариат предметы старины ... ссуды под залог ... 2 этаж», с нарушением требований ч. 13 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие лица, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/04/14.3-1832/2024 – ИП...,

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением информации и материалов, направленных Южным

главным управлением Центрального банка Российской Федерации (вх. по № 33700/23 от 27.09.2023 г.) о признаках нарушения ч. 13 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») Краснодарским УФАС России установлен факт распространения 15.09.2023 г. посредством размещения на стендере информации следующего содержания: «*ломбард, скупка золота, антиквариат, предметы старины ... ссуды под залог ... 2 этаж*», с нарушениям требований ч. 13 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

По вышеуказанному факту было возбуждено дело № 023/05/28-5475/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении рекламодателей ИП..., ИП..., гр.....

Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 18.01.2024 г. (в полном объеме 30.01.2024г.) реклама вышеуказанного содержания признана ненадлежащей, рекламодателям ИП..., гр. ... выдано предписание (исх. № 2281/24 от 30.01.2024г.) о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Указанное предписание исполнено (вх. № 8826-ЭП/24 от 11.03.2024).

По данному факту Краснодарским УФАС России были переданы материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

При рассмотрении материалов Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Информация вышеуказанного содержания размещена по адресу: Краснодарский край,...

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», реклама – это информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Информация вышеуказанного содержания является рекламой на основании п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе».

Исходя из материалов, ИП..., осуществляющий деятельность по адресу..., не является кредитной организацией или некредитной финансовой организацией, также сведения об ИП... не содержатся в реестрах субъектов рынка микрофинансирования.

Для рассмотрения Краснодарским УФАС России в рамках предоставленных ему полномочий вышеуказанного заявления требовались сведения от оператора связи.

Краснодарским УФАС России в адрес ПАО «ВымпелКом» был направлен запрос о предоставлении сведений о владельцах абонентских номеров «...», «...» (исх. № ТО/28736/23 от 02.10.2023г.).

ПАО «ВымпелКом» представило письменные пояснения (вх. № 34776-ЭП/23 от 04.10.2023г.), в соответствии с которыми абонентский номер «...» предоставлен ...(адрес: ...) на основании договора об оказании услуг связи Билайн № 811153958 от 15.08.2021г., абонентский номер «8...» предоставлен ...на основании договора об оказании услуг связи Билайн № 780597640 от 10.01.2021г.

Также, Краснодарским УФАС России в адрес Межрайонной инспекции ФНС России № 11 Краснодарского края был направлен запрос информации о предоставлении сведений о владельцах торговых объектов, расположенных по адресу: Краснодарский край, пос. Ильский, ул. Первомайская, д. 100 (для юридического лица - наименование, местонахождение, ИНН, для физического лица – ФИО, ИНН, адрес).

По сведениям, представленным Межрайонной инспекции ФНС России № 11 Краснодарского края (вх. № 37560-ЭП/23 от 20.10.2023г.), собственником объектов недвижимости, расположенного по адресу: является....

Также, ИНН ... является собственником объекта недвижимости, расположенного по адресу: Краснодарский край, пос. Ильский, ул. Первомайская, д. 100, 1.

В соответствии с ч. 13 ст. 28 Федерального 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.

Согласно ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»

рекламоделитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 28 настоящего Федерального закона.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей ч. 13 ст. 28 настоящего Федерального закона.

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

Согласно п. 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Таким образом, рекламодателями и рекламодателями рекламы вышеуказанного содержания являются ИП....

В силу п. 5 ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 21.12.2013 № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)» (далее – Федеральный закон 353-ФЗ) профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов представляет собой 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, предоставляющей заем, займов, предоставляемых брокером клиенту для совершения сделок купли-продажи ценных бумаг, и иных случаев, предусмотренных федеральным законом).

Согласно статье 4 Федерального закона № 353-ФЗ профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов осуществляется кредитными организациями, а также некредитными финансовыми организациями в случаях, определенных федеральными законами об их деятельности.

Соответственно, действующим законодательством определен перечень субъектов, имеющих право осуществлять профессиональную деятельность по выдаче потребительских займов. В частности, к ним относятся кредитные организации микрофинансовые организации, кредитные потребительские кооперативы и ломбарды.

Таким образом, в действиях рекламодателей и рекламодателей ИП... (адрес:...), гр.... (адрес:...) при распространении 15.09.2023г. посредством размещения на стендере информации следующего содержания: « ломбард скупка золота антиквариат предметы старины ... ссуды под залог ... 2 этаж», Краснодарским УФАС России усматривались признаки нарушения требований ч. 13 ст. 28 Федерального закона «О рекламе», поскольку реклама финансовых услуг

распространялась в отсутствие у лиц права на осуществления финансовой деятельности.

На основании изложенного, Краснодарским УФАС России было возбуждено дело № 023/05/28-5475/2023.

07.11.2023г. ИП... представлены письменные пояснения (вх. № 39716/23), согласно которым собственником ломбарда, расположенного по адресу:..., 1 является...

Вместе с тем, согласно выписке из Единого государственного реестра недвижимости об основных характеристиках и зарегистрированных правах на объект недвижимости ИП М.Л.Г. является собственником нежилого здания-магазина промышленных товаров расположенного по адресу: Краснодарский край, г. Краснодар, пос. Ильский. ул. Первомайская, д. 100.

Кроме того, на рассмотрение дела № 023/05/28-5475/2023 ИП М.С.Г. и гр. Д.М.С. явку представителя не обеспечили, документы, указанные в определении о назначении дела к рассмотрению, не представили.

В связи с необходимостью получения антимонопольным органом дополнительных доказательств, рассмотрение дела № 023/05/28-5475/2023 отложено, определением об отложении рассмотрения дела № 023/05/28-5475/2023 (исх. № 34330/23 от 28.11.2023г.) Комиссией Краснодарского УФАС у ИП М.С.Г. и ИП Д.М.С. повторно запрошены следующие документы:

- договоры, заключенные с рекламодателем на распространение вышеуказанной рекламы со всеми приложениями;

- письменные объяснения по существу предъявленных претензий с документальным подтверждением.

Однако, ИП М.С.Г. и гр. Д.М.С. запрошенные сведения не представлены.

На основании материалов дела и представленных ИП М.Л.Г. письменных пояснений и доказательств, Комиссией Краснодарского УФАС России установлено, что ИП М.Л.Г. является собственником магазина промышленных товаров, расположенного по адресу: Краснодарский край, г. Краснодар, пос. Ильский. ул. Первомайская, д. 100, деятельность связанная с оказанием финансовых услуг ИП М.Л.Г. не осуществляет, ломбард расположенный по адресу:

Краснодарский край, пос. Ильский, ул. Первомайская, д. 100, 1 ИП М.Л.Г. не принадлежит.

Таким образом, признаки нарушения со стороны - ИП М.Л.Г. отсутствуют.

Краснодарское УФАС России, изучив материалы дела, пояснения сторон, приходит к выводу о том, что рекламодателем и рекламораспространителем рекламы вышеуказанного содержания является ИП Ма.С.Г. и гр. Д.М.С. в действиях которых установлен факт нарушения требований ч. 13 ст. 28 Федерального закона «О рекламе», поскольку реклама финансовых услуг распространялась при отсутствии у лиц права на осуществления финансовой деятельности.

Согласно пункту 54 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 г. № 1922, добровольное устранение лицом (лицами) совершенного нарушения является основанием для антимонопольного органа не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В этом случае основания нецелесообразности выдачи предписания излагаются в мотивировочной части решения по делу.

Вместе с тем, сведений о добровольном устранении ИП М.С.Г. и гр. Дегтяревым М.С. выявленного нарушения в адрес Краснодарского УФАС не представлено.

На основании изложенного ИП М.С.Г. и гр. Д.М.С. при распространении рекламы 15.09.2023 г. посредством размещения на штендере информации следующего содержания: «ломбард скупка золота антиквариат предметы старины ... ссуды под залог ... 2 этаж», нарушены требования ч. 13 ст. 28 Федерального закона «О рекламе», поскольку поскольку реклама финансовых услуг распространялась при отсутствии у лиц права на осуществления финансовой деятельности.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

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, – 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.

Дело об административном правонарушении в отношении гр. Д.М.С. было выделено в отдельное административное производство.

Таким образом, действия ИП М.С.Г., выразившиеся в распространении рекламы 15.09.2023 г. посредством размещения на штендере информации следующего содержания: «ломбард скупка золота антиквариат предметы старины ... ссуды под залог ... 2 этаж», с нарушениям требований ч. 13 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

16.04.2024 г. Краснодарским УФАС России в отношении ИП М.С.Г. Краснодарским был составлен протокол об административном правонарушении № 023/04/14.3-1832/2024, а также определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела № 023/04/14.3-1832/2024, рассмотрение назначено на 26.04.2024 г. в 15 часов 00 минут.

В соответствии с отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором ... срок хранения отправления истек 26.04.2024г.

Объектом вменяемого административного правонарушения является установленный порядок осуществления государственного надзора в сфере распространения рекламы.

Объективная сторона административного правонарушения состоит в нарушении ИП М.С.Г. требований ч. 13 ст. 28 Федерального закона «О рекламе».

Субъект административного правонарушения – ИП М.С.Г

Субъективная сторона: лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения требований законодательства, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Место совершения административного правонарушения – Краснодарский край, пос. Ильский, ул. Первомайская, д. 100, 1.

Время совершения административного правонарушения – 15.09.2023г.

Краснодарским УФАС России была рассмотрена возможность применения ст. 2.9 КоАП РФ.

На основании ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченное решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Из разъяснений Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, содержащихся в пункте 18 Постановления Пленума от 02 июня 2004 года № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» следует, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях (пункт 18.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02 июня 2004 года № 10, введённый постановлением Пленума ВАС РФ от 20 ноября 2008 года № 60).

По смыслу статьи 2.9. КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо с угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Меры административной ответственности и правила их применения, устанавливаемые законодательством об административных правонарушениях, должны не только соответствовать характеру правонарушения, его опасности для защищаемых законом ценностей, но и обеспечивать учет причин и условий его совершения, а также личности правонарушителя и степени его вины, гарантируя тем самым адекватность порождаемых последствий для лица, привлекаемого к административной ответственности, тому вреду, который причинен в результате административного правонарушения, не допуская избыточного государственного принуждения и обеспечивая баланс основных прав индивида (юридического лица) и общего интереса, состоящего в защите личности, общества и государства от административных правонарушений устанавливаемые КоАП РФ размеры административных штрафов должны соотноситься с характером и степенью общественной опасности административных правонарушений и обладать разумным сдерживающим эффектом, необходимым для соблюдения находящихся под защитой

административно-деликтного законодательства запретов.

В рассматриваемом случае, ИП М.С.Г, при соблюдении той степени добросовестности, которая от него требовалась в целях выполнения законодательно установленной обязанности, а также осуществления надлежащего контроля соблюдения законодательства о рекламе, мог не допустить совершения административного правонарушения.

Оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя в совершенном правонарушении, прихожу к выводу, что рассматриваемое правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с этим не допустимо применение статьи.

Применение в рассматриваемом случае статьи 2.9. КоАП РФ не обеспечит адекватную защиту охраняемым общественным отношениям, а главное, не приведет к достижению установленной законом цели предупреждения совершения новых правонарушений. Учитывая объект противоправного посягательства, характер совершенных действий и другие обстоятельства, характеризующие противоправность деяния, прихожу к выводу, что допущенное ИП М.С.Г правонарушение не может быть признано малозначительным. Иное противоречило бы одному из важнейших принципов законодательства - неотвратимости наказания за совершенное правонарушение, что провоцирует правонарушителя на пренебрежительное отношение к Закону и дальнейшее совершение аналогичных правонарушений. С учетом всего вышеизложенного, основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ в рассматриваемом случае отсутствуют.

С учетом всего вышеизложенного, основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ в рассматриваемом случае отсутствуют.

Согласно части 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II названного Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

В таком случае, в силу части 3.3 статьи 4.1 КоАП РФ, размер административного штрафа не может составлять менее половины минимального размера административного штрафа, предусмотренного для юридических лиц соответствующей статьей или частью статьи раздела КоАП РФ.

Анализ указанных норм свидетельствует о том, что при применении указанной нормы суду надлежит установить наличие исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями.

Краснодарское УФАС России в соответствии с письмом ФАС России (исх. № СП/72192/22 от 29.07.2022 г.) о вступлении в силу Федерального закона от 14.07.2022 № 290-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях и статью 1 Федерального закона «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» (далее — Закон № 290-ФЗ) сообщает следующее.

Внесенными изменениями правило о замене административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение за впервые совершенное правонарушение распространено на всех субъектов административных правонарушений, выявленных в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля.

Указанное право действует только при наличии совокупности следующих обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 и статьи 4.11 КоАП: административное правонарушение совершено впервые, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, также административным правонарушением не причинено вреда или возникновение 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, и отсутствует имущественный ущерб.

Обстоятельств, препятствующих применению описанной выше нормы антимонопольным органом не установлено.

При рассмотрении дела № 023/04/14.3-1832/2024 Краснодарским УФАС России обстоятельств в соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Таким образом, в ходе рассмотрения дела № № 023/04/14.3-1832/2024 установлена возможность замены административного штрафа, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ на предупреждение, согласно ч. 3 ст. 3.4 (в связи со вступлением в силу Закона № 290-ФЗ).

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 и ч. 3 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь ИП ...(адрес:...) к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частями 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд (вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела) в течение 10 дней 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.

Врио руководителя управления