

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 14

о назначении административного наказания

07.02.2019

ДЕЛО № 15310-К/05-2018

г. Ульяновск

Заместитель руководителя - начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области <...>, рассмотрев материалы дела о совершении **индивидуальным предпринимателем** <...> (далее - ИП <...>), ОГРНИП <...>, ИНН <...>, зарегистрированным в качестве индивидуального предпринимателя 09.09.2015 Инспекцией Федеральной налоговой службы по Засвияжскому району г. Ульяновска по адресу: <...>, правонарушения, предусмотренного **частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях**, в отсутствие ИП <...>,

УСТАНОВИЛ:

В Ульяновское УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 60/ог от 26.02.2018), в котором сообщается о распространении в сети «Инстаграмм» (http://instagram.com/black_fox.ru/) рекламы шуб «Black Fox», содержащей недостоверные сведения о цене.

По указанному заявлению Ульяновским УФАС России определением от 03.05.2018 возбуждено дело № 14860/05-2018 по признакам нарушения п. 4 ч. 3 и ч. 7 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*). К участию в деле привлечены лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ИП <...> и <...>.

Решением Ульяновского УФАС России от 24.10.2018 (резюлютивная часть решения объявлена 11.10.2018) по делу № 14860/05-2018 реклама шуб «Black Fox», размещенная в сети «Инстаграмм» (http://instagram.com/black_fox.ru/), признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе». Материалы дела переданы уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о рекламе.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России <...>И.И. вынесено определение от 27.11.2018 о возбуждении в отношении ИП <...> дела об административном правонарушении № 15310-К/05-2018 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении назначено в Ульяновском УФАС России на 25.12.2018 в 14 час. 15 мин. Определение от 27.11.2018 (исх. № 5588-05 от 27.11.2018) направлено ИП <...> по адресу места жительства (<...>) заказным письмом с уведомлением № 43206<...> от 28.11.2018, которое, согласно сведениям с официального сайта ФГУП «Почта России», по состоянию на 25.12.2018 адресатом не получено (29.11.2018 имела место неудачная попытка вручения корреспонденции). Впоследствии указанное заказное письмо возвращено в Ульяновское УФАС России по истечении срока хранения в отделении почтовой связи.

Согласно ч. 1 ст. 20 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - *ГК РФ*) местом жительства признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте своего жительства, несет риск вызванных этим последствий.

В соответствии с п. «д» ч. 2 ст. 5 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» сведения о месте

жительства индивидуального предпринимателя в Российской Федерации содержатся в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей.

Согласно ст. 165.1 ГК РФ заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

В соответствии с п. 63 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» по смыслу [п. 1 ст. 165.1](#) ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, должно быть направлено по адресу его регистрации по месту жительства или пребывания либо по адресу, который гражданин указал сам (например, в тексте договора), либо его представителю. С учетом положения [п. 2 ст. 165.1](#) ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, осуществляющему предпринимательскую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя, или юридическому лицу, направляется по адресу, указанному соответственно в едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей или в едином государственном реестре юридических лиц либо по адресу, указанному самим индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом. Гражданин, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по указанным адресам, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя. Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу.

Согласно п. 24.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при решении арбитражным судом вопроса о том, имело ли место надлежащее извещение лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, либо его законного представителя о составлении протокола об административном правонарушении, следует учитывать, что не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением, несмотря на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств).

С учетом приведенных норм законодательства Российской Федерации, ИП <...> считается извещенным о месте и времени составления протокола об административном правонарушении.

По состоянию на 25.12.2018 ИП <...> в Ульяновское УФАС России документы, запрошенные определением от 27.11.2018 по делу № 15310-К/05-2018, иные документы, в том числе ходатайства, не представлены.

На основании ст.ст. 28.1 - 28.3, 28.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России <...> в отношении ИП <...>, в его отсутствие, составлен протокол об административном правонарушении № 260 от 25.12.2018 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Копия протокола об административном правонарушении № 260 от 25.12.2018 и определение от 25.12.2018 о назначении рассмотрения дела № 15310-К/05-2018 в Ульяновском УФАС России на 09.01.2019 в 14 час. 15 мин. направлены (исх. № 6006-05 от 25.12.2018) ИП <...> по адресу места жительства (<...>) заказным письмом с уведомлением № 4320683<...> от 26.12.2018, которое по состоянию на 09.01.2019 адресатом не получено (согласно сведениям, размещенным на сайте ФГУП «Почта России», 27.12.2018 имела место неудачная попытка вручения корреспонденции). Впоследствии указанное заказное письмо возвращено в Ульяновское УФАС России по истечении срока хранения в отделении почтовой связи.

По состоянию на 09.01.2019 ИП <...> в Ульяновское УФАС России документы, запрошенные определениями от 27.11.2018 и 25.12.2018 по делу № 15310-К/05-2018, иные документы, в том числе ходатайства, не представлены. На рассмотрение дела 09.01.2019 ИП <...> не явился.

Согласно ст. 29.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дело

об административном правонарушении рассматривается в пятнадцатидневный срок со дня получения органом, должностным лицом, правомочными рассматривать дело, протокола об административном правонарушении и других материалов дела. В случае поступления ходатайств от участников производства по делу об административном правонарушении либо в случае необходимости в дополнительном выяснении обстоятельств дела срок рассмотрения дела может быть продлен судьей, органом, должностным лицом, рассматривающими дело, но не более чем на один месяц.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России <...> определением от 09.01.2019 срок рассмотрения дела об административном правонарушении № 15310-К/05-2018 продлен до 09.02.2019, рассмотрение дела назначено в Ульяновском УФАС России на 07.02.2019 в 11 час. 15 мин. Определение от 09.01.2019 направлено (исх. № 17-05 от 09.01.2019) ИП <...> по адресу места жительства (<...>) заказным письмом с уведомлением № 43206<...> от 09.01.2019, которое по состоянию на 07.02.2019 адресатом не получено (согласно сведениям, размещенным на сайте ФГУП «Почта России», 11.01.2019 имела место неудачная попытка вручения корреспонденции).

Вместе с тем, с учетом вышеприведенных положений ГК РФ и постановлений Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 и от 23.06.2015 № 25 (по аналогии права), в данном случае нельзя признать извещение ИП <...> о месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении ненадлежащим из-за неполучения им процессуальных документов, направляемых по адресу его места регистрации (жительства).

По состоянию на 07.02.2019 ИП <...> в Ульяновское УФАС России документы, запрошенные определениями от 27.11.2018, 25.12.2018 и 09.01.2019 по делу № 15310-К/05-2018, иные документы, в том числе ходатайства, не представлены. 07.02.2019 ИП <...> на рассмотрение дела не явился.

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 14860/05-2018 и дела об административном правонарушении № 15310-К/05-2018 усматривается следующее.

В Ульяновское УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 60/ог от 26.02.2018), в котором сообщается о распространении в сети «Инстаграмм» (http://instagram.com/black_fox.ru/) рекламы шуб «Black Fox», содержащей недостоверные сведения о цене. В рекламе сообщается фиксированная цена рекламируемого товара (шуб), однако приобрести шубу по указанной цене возможно только при приобретении еще другого товара, как заверили заявителя по телефону: 8-937-887-25-68. К заявлению приложен фотоснимок рекламы.

Сотрудниками Ульяновского УФАС России осуществлен осмотр страниц сайта: http://instagram.com/black_fox.ru/.

На странице размещены фотоснимки шуб и девушек в шубах. Например, фотоснимок девушки в шубе под чёрно-бурую лису с ярлыком: «Ликвидация 3990 р. Она уже твоя» сопровождается текстом следующего содержания:

«black_fox.ru. Дорогие наши красавицы! Рушим цены к закрытию сезона шуб и зимы! Летом дешевле не найдете. Пишите прямо сейчас в комментариях или в Директ.

Мы вам в ответ пришлем оставшиеся модели и размеры.

#ульяновск#ulyanovsk#ulsk#ulsk73#73reg#ulyanovsk_life#аквамолл#симбирск#ульск#улгу#ulyanovsk_live#ульяновск73#улгпу#улгпу#aquamail73#угсха#73регион#ульяновскаяобласть#simbirsk#фотографульяновск#одеждаульяновск», «15 февраля».

В разделе «Контакты» указано: «Рамиль Набиуллин ТПЦ «Версаль» BLACK FOX Viber/WhatsApp 8(929)793-22-57».

В соответствии с п.п. 1, 2 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; 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.

Объектом рекламирования в данной рекламе являются шубы «Black Fox».

В соответствии с п. 4 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

Однако, в материалах дела № 14860/05-2018 отсутствуют доказательства, бесспорно свидетельствующие о наличии в рекламе шуб «Black Fox» нарушения п. 4 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч. 7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В нарушение ч. 7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе», в рекламе шуб «Black Fox» отсутствует часть существенной информации относительно цены товара.

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

Решением Ульяновского УФАС России от 24.10.2018 (резюльтивная часть решения объявлена 11.10.2018) по делу № 14860/05-2018 реклама шуб «Black Fox», размещенная в сети «Инстаграмм» (http://instagram.com/black_fox.ru/), признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 5 указанного Федерального закона, несёт рекламодатель.

В соответствии с п.п. 5, 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламораспространителем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 1304-05 от 26.03.2018) ПАО «МегаФон» (исх. № 5/7-06-LAG-исх0006/18 от 16.04.2018) сообщило, что абонентский номер <...> -937-887-25-68 выделен <...> (г. Ульяновск). На запрос управления (исх. № 1036-05 от 06.03.2018) ООО «Версаль» (исх. № 7150 от 14.03.2018, вх. № 1266 от 14.03.2018) сообщило, что коммерческую деятельность по продаже меховых изделий (шоурум «Black Fox») с 20.10.2017 по 31.01.2018 осуществлял ИП <...>, ОГРНИП <...>.

Следовательно, рекламодателями в данном случае являются <...> и ИП <...>

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

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ) 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.

В соответствии со ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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, ИП <...> совершено административное правонарушение, предусмотренное ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

При назначении административного наказания учитываются характер совершенного административного правонарушения, степень вины лица в совершении правонарушения, наличие обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

В частности, учитывается, что в данном случае нарушено право неограниченного круга потребителей рекламы на получение добросовестной рекламы.

Кроме того, состав правонарушения, квалифицируемого по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, является формальным, и угроза охраняемым общественным отношениям заключается не только в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении ИП <...> к исполнению публично-правовых обязанностей, установленных законодательством.

Обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность, в данном случае отсутствуют.

Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное ИП <...>, несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы. Согласно п.п. 18, 18.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при квалификации правонарушения в качестве малозначительного 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. Данные обстоятельства в силу [частей 2 и 3](#) статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Аналогичная правовая позиция закреплена в п. 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях».

Указанные обстоятельства исключают применение в данном случае ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Основания для замены административного штрафа на предупреждение, в соответствии со ст.ст. 3.4 и 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в данном случае отсутствуют, поскольку ИП <...> в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства не включен.

Руководствуясь статьями 4.1, 4.2, 4.3, 29.6, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях **индивидуального предпринимателя** <...>, ОГРНИП <...>, ИНН <...>, наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить **индивидуальному предпринимателю** <...>, ОГРНИП <...>, ИНН <...>, административное наказание в виде штрафа в размере **4 000 (Четыре тысячи) рублей**.

На постановление может быть подана жалоба вышестоящему должностному лицу, в Федеральную антимонопольную службу (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11) либо в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством Российской Федерации в течение десяти дней со дня получения копии постановления.

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ (в редакции закона от 05.04.2013 № 49-ФЗ) административный штраф должен быть уплачен **не позднее шестидесяти дней** после истечения срока на обжалование постановления либо со дня истечения срока отсрочки (рассрочки) уплаты штрафа.

Штраф уплачивается по следующим реквизитам:

Получатель платежа: УФК по Ульяновской области (Управление Федеральной антимонопольной службы, л/сч 0468125894).

Налоговый орган: ИНН 7325002331.

Код КПП 732501001.

Номер счета получателя платежа: 40101810100000010003 в ОТДЕЛЕНИИ УЛЬЯНОВСК, г. Ульяновск, БИК 047308001.

Код бюджетной классификации 161 1 16 26000 01 6000 140.

ОКТМО 73701000.

Наименование платежа: **Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе (с указанием номера дела и постановления).**

Об уплате штрафа необходимо сообщить Ульяновскому УФАС России, представив надлежащим образом заверенную **копию платежного документа.**

При неуплате административного штрафа в срок, предусмотренный ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ, копия постановления о наложении административного штрафа направляется судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Кроме того, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, принимают решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ.

Заместитель руководителя управления -

начальник отдела

И.И. <...>