

О назначении административного наказания по делу об административном правонарушении

<...>.

<...>

<...>

<...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу №052/04/14.3-2864/2023

об административном правонарушении

18 декабря 2023 г.

г. Нижний Новгород

ВрИО заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области <...> рассмотрев протокол и материалы дела №052/04/14.3-2864/2023 об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ, Кодекс) в отношении физического лица — <...> (далее — гр. <...>.) (<...> г.р., место рождения: <...>., паспорт: серия <...>, номер <...>, код подразделения <...>, выдан <...>), в отсутствие физического лица и (или) его защитника по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

Согласно протоколу об административном правонарушении от 07.12.2023

гр. <...> вменяется совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела

№052/04/14.3-2864/2023 от 07.12.2023 рассмотрение дела назначено на 18 декабря 2023 года в 9 часов 45 минут по адресу: г. Нижний Новгород, пл. Горького, д.6, 10 этаж.

14.12.2023 в Управление поступило ходатайство гр. <...> (вх.№31028-ЭП/23) о рассмотрении дела об административном правонарушении в его отсутствие.

В соответствии со статьей 26.11 КоАП РФ должностное лицо, осуществляющее производство по делу об административном правонарушении, оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности. Никакие доказательства не могут иметь заранее установленную силу.

Изучив материалы административного дела, должностное лицо, рассматривающее дело, приходит к следующим выводам.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение физического лица Г. (Нижегородское УФАС России не располагает согласием физического лица на использование его персональных данных), по поводу рекламы коттеджного поселка «Лукоморье», содержащей признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее — ФЗ «О рекламе»).

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области от 19.09.2023 по делу №052/05/7-661/2023 гражданин <...> признан нарушившим требования пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

Факты, рассмотренные в рамках дела №052/05/7-661/2023, согласно части 1 статьи 28.1 КоАП РФ послужили поводом для возбуждения настоящего административного производства.

17 января 2023 года в городе Нижнем Новгороде, по ул. Академика Сахарова на территории лесопарка заявителем выявлена реклама КП «Лукоморье» следующего содержания: *«Таунхаусы и частные дома NEW кп «ЛУКОМОРЬЕ» 424-15-17»*.

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама, пункт 3 этой же статьи определил, что товар — продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рассматриваемая информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к коттеджному поселку «Лукоморье» и продвижению застройщика на рынке строительства и продажи таунхаусов и частных домов.

Таким образом, рассматриваемое сообщение, отвечает всем требованиям, установленным в статье 3 ФЗ «О рекламе», следовательно, является рекламой.

В соответствии с пунктом 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 части 2 статьи 55 Градостроительного кодекса Российской Федерации для ввода объекта в эксплуатацию застройщик обращается в федеральный орган исполнительной власти, орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, орган местного самоуправления, Государственную корпорацию по атомной энергии «Росатом» или Государственную корпорацию по космической деятельности «Роскосмос», выдавшие разрешение на строительство.

В соответствии с частью 2.1 статьи 55 ГрК РФ федеральный орган исполнительной власти, орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, орган местного самоуправления, Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом» или Государственная корпорация по космической деятельности «Роскосмос», уполномоченные на выдачу разрешений на ввод объекта в эксплуатацию, выдают указанные разрешения в отношении этапов строительства, реконструкции объектов капитального строительства в случаях, предусмотренных частью 12 статьи 51 и частью 3.3 статьи 52 ГрК РФ.

Из статьи 51.1 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее — ГрК РФ) следует, в целях строительства или реконструкции объекта индивидуального жилищного строительства застройщик направляет уведомления о планируемом строительстве или реконструкции объекта индивидуального жилищного строительства

(далее — уведомления). Уведомления направляются в органы местного самоуправления по месту нахождения земельного участка.

В соответствии с градостроительным заданием №10/23 на подготовку документации по внесению изменений в документацию по планировке территории в районе деревни Кузнечиха в Советском районе г. Нижнего Новгорода цель подготовки документации по планировке территории заключается в обеспечении устойчивого развития территории, уточнение границ зон планируемого размещения объектов капитального строительства, в том числе, в целях размещения индивидуального жилищного строительства и блокированной жилой застройки на земельных участках с кадастровыми номерами 52:18:0070275:149 — 52:18:0070275:229, уточнение границ территории общего пользования и границ земельных участков, уточнение характеристик и очередности планируемого развития территории.

В соответствии с п. 40 статьи 1 ГрК РФ дом блокированной застройки — жилой дом, блокированный с другим жилым домом (другими жилыми домами) в одном ряду общей боковой стеной (общими боковыми стенами) без проемов и имеющий отдельный выход на земельный участок.

Согласно п. 1, 2, 4, 7 ст. 51 ГрК РФ строительство, реконструкция объектов капитального строительства осуществляются на основании разрешения на строительство, за исключением случаев, предусмотренных п. 17 ст. 51 ГрК РФ.

Разрешение на строительство представляет собой документ, который подтверждает соответствие проектной документации требованиям, установленным градостроительным регламентом (за исключением случая, предусмотренного частью 1.1 настоящей статьи), проектом планировки территории и проектом межевания территории (за исключением случаев, если в соответствии с настоящим Кодексом подготовка проекта планировки территории и проекта межевания территории не требуется), при осуществлении строительства, реконструкции объекта капитального строительства, не являющегося линейным объектом (далее - требования к строительству, реконструкции объекта капитального строительства), или требованиям, установленным проектом планировки территории и проектом межевания территории, при осуществлении строительства, реконструкции линейного объекта (за исключением случаев, при которых для строительства, реконструкции линейного объекта не требуется подготовка документации по планировке территории), требованиям, установленным проектом планировки территории, в случае выдачи разрешения на строительство линейного объекта, для размещения которого не

требуется образование земельного участка, а также допустимость размещения объекта капитального строительства на земельном участке в соответствии с разрешенным использованием такого земельного участка и ограничениями, установленными в соответствии с земельным и иным законодательством Российской Федерации.

Разрешение на строительство дает застройщику право осуществлять строительство, реконструкцию объекта капитального строительства.

Разрешение на строительство выдается органом местного самоуправления по месту нахождения земельного участка, за исключением случаев, предусмотренных частями 5-6 настоящей статьи и другими федеральными законами.

Для строительства домов блокированной застройки требуется получение разрешения на строительства в соответствии с ГРК РФ.

Заявления о выдаче разрешения на строительство объекта по адресу: г. Нижний Новгород, ул. Академика Сахарова (территория лесопарка) в соответствующий орган не поступали, разрешения на строительство на земельных участках с кадастровыми номерами 52:18:0070275:142 — 52:18:0070275:229 не выдавались.

Указанный довод подтверждается письмом Министерства строительства Нижегородской области (исх.№-328-309043/23 от 16.06.2023).

Следовательно рассматриваемое рекламное сообщение противоречит требованиям пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований статьи 7 Закона несёт рекламодаделец.

По информации ПАО «МТС», телефонный номер 8 (831) 424 15-17, указанный в тексте рекламного сообщения, принадлежит ИП <...> (ИНН 526201508377).

ИП <...> представил договор аренды земельных участков от 09.12.2022, в соответствии с которым земельные участки 52:18:0070275:142 — 52:18:0070275:229 в районе д. Кузнечиха сданы в аренду гр. <...>.

Таким образом, в период распространения рекламного сообщения земельного участка лицом, владеющим земельными участками, являлся гр. <...>

Следовательно, рекламодателем рассматриваемой рекламы является гр. <...>.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащей рекламой признается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Таким образом, реклама гр. <...> «Таунхаусы и частные дома NEW кп «ЛУКОМОРЬЕ» 424-15-17», распространенная 17 января 2023 года является ненадлежащей, противоречит требованиям пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

Факт нарушения гр. <...>. указанных требований ФЗ «О рекламе» установлен Решением Комиссии Нижегородского УФАС России от 19.09.2023 по делу №052/05/7-661/2023.

Материалы дела №052/05/7-661/2023 являются неотъемлемой частью настоящего производства.

Нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно части 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 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.

Таким образом, гр. <...> совершил правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. На основании изложенного, протокол об административном правонарушении составлен в отношении гр. <...>

Место совершения правонарушения — г. Нижний Новгород.

Время совершения правонарушения — 17.01.2023.

Проверяя соблюдение гарантий прав лица, в отношении которого осуществляется производство по делу об административном правонарушении, должностное лицо, рассматривающее дело, приходит к выводу о том, что протокол об административном правонарушении и иные документы составлены в соответствии с процессуальными требованиями КоАП РФ.

Срок привлечения гр. <...> к административной ответственности не истек, других обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, также не установлено.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Гр. <...> имел возможность для соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе, однако им не были приняты все зависящие от него меры.

Должностное лицо считает доказанной вину гр. <...> в совершенном административном правонарушении, поскольку факт нарушения требований Федерального закона «О рекламе» установлен совокупностью имеющихся в деле документов, в том числе Решением Комиссии Нижегородского УФАС России по делу №052/05/7-661/2023 от 30.08.2023.

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

При этом оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Согласно пункту 18 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дела 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.

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.

Состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, является формальным и не требует материально-правовых последствий содеянного.

Таким образом, оценивая обстоятельства дела, должностное лицо Нижегородского УФАС России не находит исключительности в характере совершенного гр.<...> административного правонарушения для признания его малозначительным.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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 частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Таким образом, положение о возможности замены штрафа на предупреждение за впервые совершённое административное правонарушение может быть применено по статьям 14.3, 14.3.1, 14.38, 19.31 КоАП РФ в случае, если дело об административном правонарушении было возбуждено по итогам проведения контрольного (надзорного) мероприятия с взаимодействием с контролируемым лицом, проверки, в ходе которых было установлено соответствующее нарушение законодательства о рекламе.

В случае, если дело об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена статьями 14.3, 14.3.1, 14.38, 19.31 КоАП РФ, возбуждено антимонопольным органом без проведения контрольных (надзорных) мероприятий, проверки, часть 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ не подлежит применению.

В рассматриваемом случае дело об административном правонарушении возбуждено без проведения контрольных (надзорных)

мероприятий, следовательно, у должностного лица Нижегородского УФАС России отсутствуют основания для применения статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Согласно части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Оценивая обстоятельства дела, должностное лицо Нижегородского УФАС России не находит обстоятельств смягчающих, равно как и отягчающих административную ответственность.

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 КоАП РФ, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

Рассмотрев материалы дела, должностное лицо Нижегородского УФАС России не находит исключительности в характере совершенного административного правонарушения для назначения административного наказания в размере менее минимального размера административного штрафа.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1 КоАП РФ административное наказание назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение.

Санкции штрафного характера, исходя из общих принципов права, должны отвечать вытекающим из Конституции Российской Федерации требованиям справедливости и соразмерности, что предполагает установление публично – правовой ответственности лишь за виновное деяние и ее дифференциацию

в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении взыскания.

Учитывая общие правила назначения административного наказания, основанные на принципах справедливости, соразмерности и индивидуализации ответственности, должностное лицо Нижегородского УФАС России назначает административное наказание в виде минимальной санкции, предусмотренной частью 1 статьи 14.3. КоАП РФ.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 23.48, 26.11, 29.9- 29.11 КоАП РФ, ВрИО заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать <...> (<...> г.р., место рождения:<...>., паспорт: серия <...> номер <...>, код подразделения <...>, выдан <...>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему административное наказание в виде штрафа в размере 2 000 (Две тысячи) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

В соответствии с частью 1 статьи 46 Бюджетного кодекса Российской Федерации суммы денежных взысканий (штрафов) за нарушение рекламного законодательства подлежат зачислению: в федеральный бюджет — 40 процентов,
в бюджет субъекта Российской Федерации — 60 процентов.

Сумма административного штрафа должна быть перечислена по следующим реквизитам:

Единый казначейский счет (Корреспондентский счет) – №40102810745370000024 в Волго-Вятском ГУ Банка России//УФК

по Нижегородской области г. Нижний Новгород;

БИК – 012202102 Казначейский счет (счет получателя)
№03100643000000013200 УФК по Нижегородской области (Управление
Федеральной Антимонопольной службы по Нижегородской области,
л/с 04321510030);

ОКТМО – 22701000;

ОКАТО – 22401373;

ИНН – 5260041262;

КПП – 526001001;

Код налога – 16111601141010003140;

УИН платежа 16100500000001842171 (обязательно к заполнению);

Назначение платежа – Оплата штрафа по постановлению
052/04/14.3-2864/2023 за <...>

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление.

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный данным Кодексом, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1, частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях настоящее постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке в течение десяти дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 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.

<...>