

Гр.

.....

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении

№ 023/04/14.3-1789/2023

24 апреля 2023 г. г. Краснодар

И.о. заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 023/04/14.3-1789/2023, возбужденного в отношении гр. (адрес:) протоколом от 10.04.2023 г. об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ по факту распространения ненадлежащей рекламы в сети Интернет на сайте «https://...../» следующего содержания: «.....», с нарушением требований п. 7 ч. 3 ст. 5, п. 20 ч. 3 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе». (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления «.....» (вх. № 9764/22 от 26.07.2022г.) о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении ненадлежащей рекламы в сети Интернет на сайте «https://...../» следующего содержания: «.....», с нарушением требований п. 7 ч. 3 ст. 5, п. 20 ч. 3 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

По вышеуказанному факту Краснодарским УФАС России было возбуждено дело № 023/05/5-4479/2022 в отношении гр. Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 26.12.2022 г. (в полном объеме 13.01.2023 г.) реклама вышеуказанного содержания признана ненадлежащей. Гр. выдано предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

По данному факту Краснодарским УФАС были переданы материалы дела № 023/05/5-4479/2022 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.

В соответствии с п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «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.

Информация о продаже недвижимости в Краснодаре от компании, размещенная в сети Интернет на сайте <http://...../> содержания: «Недвижимость в Краснодаре. Недвижимость в Краснодаре сейчас здесь:, характеризуется совокупностью признаков, установленных п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» и является рекламой.

Информация о продаже недвижимости в Краснодаре от компании, размещенная в сети Интернет на сайте <https://...../> содержания: «.....», характеризуется совокупностью признаков, установленных п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» и является рекламой.

Из заявления (вх. № 9764/22 от 26.07.2022г.) следует, что осуществляет профессиональную деятельность на рынке продажи и аренды недвижимости. Указанный вид деятельности осуществляется Заявителем непрерывно с момента осуществления государственной регистрации компании с 20.04.2012г. В целях индивидуализации оказываемых компанией услуг, по заявкам в государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 04.08.2014г. произведена государственная регистрация товарных знаков с наименованием «.....».

Таким образом, Заявитель является законным правообладателем исключительных прав на фирменное наименование «.....», используемое для индивидуализации самого Заявителя в гражданском обороте, товарные знаки с наименованием «..... и «.....» (свидетельства № и № ..).

Заявителю стало известно о несанкционированном использовании товарного знака «.....» по свидетельству и товарного знака «.....» по свидетельству № в целях рекламирования однородных по своему характеру услуг в сети Интернет на сайте <https://...../>.

Заявителю стало известно о несанкционированном использовании товарного знака «.....» по свидетельству и товарного знака «.....» по свидетельству № в целях рекламирования однородных по своему характеру услуг в сети Интернет на сайтах <http://r.....>

В целях надлежащей фиксации данных фактов Заявителем произведен нотариальный осмотр указанных интернет-страниц.

Вышеуказанные сайты в сети Интернет не принадлежат Заявителю, а также информация самим Заявителем не размещалась. Кроме того, никогда не передавало право на использование принадлежащих ему средств индивидуализации третьим лицам.

В связи с чем, Краснодарским УФАС России при распространении рекламы о продаже недвижимости в Краснодаре от компании, размещенной в сети Интернет на сайтах <https://...../>; <http://...../> были усмотрены признаки нарушения требований п.7 ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе»

Согласно п.7 ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается

реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об исключительных правах на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товара.

Также, с учетом того, что вышеуказанные сайты не принадлежат Заявителю, вышеуказанная информация самим Заявителем не размещалась, Краснодарское УФАС России при распространении рекламы о продаже недвижимости в Краснодаре от компании, размещенной на сайтах <https://...../>; <http://...../> усматривает признаки нарушения требований п.20 ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно п.20 ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

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

В соответствии с ч.6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных п.7 ч.3 ст.5, п.20.ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

В рекламе вышеуказанного содержания, размещенной в сети Интернет на сайте <https://...../> указаны следующие номера телефонов:

В рекламе вышеуказанного содержания, размещенной в сети Интернет на сайте <http://...../> указан следующий телефонный номер:

Краснодарским УФАС России был сделан запрос в Краснодарский филиал о предоставлении сведений об абоненте телефонного номера

Из представленного ответа», следует, что абонентский номер принадлежит

Краснодарским УФАС России был сделан запрос в Краснодарский филиал» о предоставлении сведений об абоненте телефонного номера

Из представленного ответа, следует, что абонентский номер принадлежит (отдельное административное производство).

Таким образом, рекламодателем рекламы вышеуказанного содержания, размещенной на сайте<https://.....e/> является гр.

На основании вышеизложенного, гр.при распространении рекламы в сети Интернет на сайте <https://...../> содержания: «.....», нарушены требования п.7 ч.3 ст.5, п.20.ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателем 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.

Таким образом, действия гр., выразившиеся в распространении рекламы в сети Интернет на сайте <https://...../> содержания: «.....», с нарушением требования п.7 ч.3 ст.5, п.20.ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе», образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного гр. Краснодарским УФАС России было направлено уведомление о составлении протокола об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ и составление протокола назначено на 10.04.2023 г. в 11:30.

В соответствии с отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором срок хранения отправления истек 16.02.2023 г.

Согласно п. 63, 67 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» по смыслу пункта 1 статьи 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 (пункт 1 статьи 165.1 ГК РФ).

При этом необходимо учитывать, что гражданин, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресам, перечисленным в абзацах первом и втором настоящего пункта, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя. Гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте своего жительства, несет риск вызванных этим последствий (пункт 1 статьи 20 ГК РФ). Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу.

Бремя доказывания факта направления (осуществления) сообщения и его доставки адресату лежит на лице, направившем сообщение.

Юридически значимое сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено, но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним (пункт 1 статьи 165.1 ГК РФ). Например, сообщение считается доставленным, если адресат уклонился от получения корреспонденции в отделении связи, в связи с чем она была возвращена по истечении срока хранения.

10.04.2023 г. в отсутствие гр., должностным лицом Краснодарского УФАС России был составлен протокол № 023/04/14.3-1789/2023 об административном правонарушении и дело назначено на 24.04.2023 г. в 12 часов 00 минут по адресу: г. Краснодар, ул. Старокубанская, д. 116А, 4 этаж, каб. 410.

Протокол об административном правонарушении, определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 023/04/14.3-1789/2023 были направлены по адресу:

В соответствии с отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором срок хранения отправления истек 21.04.2023 г.

Субъект административного правонарушения - гр.

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.

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

Объективная сторона административного правонарушения состоит в нарушении гр. требований п. 7 ч. 3 ст. 5, п. 20 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

Место совершения административного правонарушения – <https://...../>.

Время совершения административного правонарушения – 26.07.2022 г.

Должностным лицом Краснодарского УФАС была рассмотрена возможность применения части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Согласно ч. 1 ст. 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 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.

Вместе с тем, Краснодарским УФАС России было установлено, что в отношении гр. (адрес:) было вынесено постановление о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 023/04/14.3-3416/2022 от 19.08.2022 г. за совершение административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Согласно Определению Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 05.09.2018 N 303-АД18-5207 по делу N А04-6879/2017 от 05.09.2018г.

условий, в соответствии с которыми **оценка возможности применения предупреждения по последующему правонарушению зависит от вступления в силу постановления о привлечении к административной ответственности по предшествующему правонарушению, статьи 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ не предусматривают.**

В связи с чем, административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение.

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-деликатного законодательства запретов.

В рассматриваемом случае, гр. 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 2.9. КоАП РФ. 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 гр. 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 вышеизложенного, основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ в рассматриваемом случае отсутствуют.

Обстоятельств, предусмотренных ч. 4.2 КоАП РФ, должностным лицом Краснодарского УФАС не установлено.

Также при вынесении постановления по делу об административном правонарушении была рассмотрена возможность применения к гр. положений ст. 4.3 КоАП РФ (обстоятельства, отягчающие административную ответственность).

При рассмотрении настоящего дела, в действиях гр. установлено обстоятельство, отягчающее административную ответственность, предусмотренное п. 2 ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ - повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 настоящего Кодекса за совершение однородного административного правонарушения.

Данное обстоятельство подтверждают сведения, согласно которым в отношении гр. (адрес:) Краснодарским УФАС России было вынесено постановление о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 023/04/14.3-3416/2022 от 19.08.2022 г. за совершение административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

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.

Краснодарским УФАС России установлено, что гр. привлекался ранее к административной ответственности по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ. В связи с чем, административное наказание в виде административного штрафа не подлежит

замене на предупреждение.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь **гр.** (адрес:) к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде штрафа в размере **2 500 (две тысячи пятьсот)** 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 по следующим реквизитам:

ИНН: 2309053192 **КПП:** 231201001

Получатель **УФК по Краснодарскому краю (Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю)**

Банк получателя ЮЖНОЕ ГУ БАНКА РОССИИ//УФК по Краснодарскому краю, г. Краснодар

номер казначейского счета: 03100643000000011800

БИК: 010349101

ЕКС: 40102810945370000010

Назначение платежа: КБК 161 1 16 01141 01 0003 140

НДС не предусмотрен

УИН: 16100500000001649363

При оплате административного штрафа в платежном поручении, в назначении платежа **необходимо обязательно указывать УИН.**

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечёт наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 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.

И.о. заместителя руководителя управления