

ИП Н<...>

«ЮРИСТ Рубцовск»

Пролетарская ул.,<...>

г.Рубцовск, 658218

Дзержинского ул., 13

г.Рубцовск, 658218

Дело № 022/04/14.3-867/2020

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 53

о назначении административного наказания

по делу об административном правонарушении

27 ноября 2020г. г. Барнаул

Руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 022/04/14.3-867/2020 в отношении индивидуального предпринимателя Н<...>, ОГРНИП 308220904300010,

УСТАНОВИЛ:

ИП Н<...> на рассмотрение дела об административном правонарушении не явился, о дате, времени и месте его рассмотрения извещен надлежащим образом.

В соответствии с частью 2 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных частью 3 статьи 28.6 настоящего Кодекса, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

В соответствии со статьей 29.7 КоАП РФ принято решение о рассмотрении дела в отсутствие ИП Н<...>.

Согласно протоколу об административном правонарушении № 46 от 20.10.2020г., ИП Н<...> допущено нарушение пунктов 2, 6 20 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), что указывает на состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Данное обстоятельство выразилось в следующем.

16 апреля 2020 года в Алтайское краевое УФАС России на рассмотрение

поступило обращение жителя города Рубцовска о распространении 21 ноября 2019 года в социальной сети «ВКонтакте» недостоверной рекламы: «ПЕНСИОННЫЙ ФОНД! ВОССТАНАВЛИВАЕМ НЕУЧТЁННЫЙ СТАЖ! ГАРАНТИЯ! Тел.8-961-989-81-32».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) под рекламой понимается 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.

Размещенная и распространенная в социальной сети «ВКонтакте» информация: «ПЕНСИОННЫЙ ФОНД! ВОССТАНАВЛИВАЕМ НЕУЧТЁННЫЙ СТАЖ! ГАРАНТИЯ! Тел.8-961-989-81-32» с изображением пожилого человека на фоне денежных купюр полностью соответствует законодательному определению понятия реклама.

Использование в рекламе слов и словосочетаний «Пенсионный фонд», «Восстанавливаем неучтенный стаж» в совокупности с изображениями в рекламе дает основание предполагать, что деятельность хозяйствующего субъекта, разместившего указанную рекламу, связана, в том числе с восстановлением неучтенного при выходе на пенсию пенсионного стажа.

Антимонопольным органом, исходя из информации, предоставленной ООО «ВКонтакте», установлено, что страница сайта по ссылке <https://vk.com/id351512028>, на которой размещена рассматриваемая реклама, является не страницей сообщества (группы), а персональной страницей, зарегистрированной по указанному адресу 23.02.2016г. Пользователь персональной страницы по указанному адресу зарегистрирован на сайте под именем «Юрист Рубцовск»; при регистрации указал следующие сведения: номер телефона +79627998430.

Согласно материалам дела, что заявитель, обращаясь в антимонопольный орган с жалобой на недостоверную рекламу, указал, что рассматриваемую рекламу на своей странице в социальной сети «ВКонтакте» разместил ИП Н<...>; во всех социальных сетях, а также в газете «Экспресс Рубцовск» указанный предприниматель позиционирует себя под названием «Правозащита». В доказательство заявителем предоставлен экземпляр газеты «Экспресс Рубцовск» № 14 за 11.04.2020г., в котором размещен рекламный модуль следующего содержания: «ПРАВАЗАЩИТА БЕСПЛАТНЫЕ КОНСУЛЬТАЦИИ ИСКИ, ЖАЛОБЫ, ДОГОВОРЫ 786р. т.8-962-799-8430, 8-961-989-8132 (ул.Дзержинского, 13 (одно крыльцо с «Почта Банк»)).

По информации, предоставленной ООО «Экспресс-Рубцовск», рассматриваемая рекламная информация размещалась в газете «Экспресс Рубцовск» на основании заявления рекламодателя ИП Н<...>от 09.04.2020г., оплата произведена через кассу редакции.

Согласно материалам дела, номер телефона т.8-962-799-8430, указанный в

рекламном модуле в газете, совпадает с номером телефона, который оставлен в качестве сведений при регистрации на сайте <https://vk.com> в социальной сети «ВКонтакте» персональной страницы под именем «Юрист Рубцовск», и который, согласно данным ПАО «ВымпелКом», обслуживается оператором связи по договору об оказании услуг связи Билайн от 02.08.2019г. с абонентом Н<...>.

Согласно выписке из ЕГРИП, основным видом деятельности ИП Н<...> является деятельность в области права (код ОКВЭД – 69.10).

Закон о рекламе предъявляет общие требования к рекламе: «Реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются».

По имеющейся в материалах дела информации ГУ – Отделение Пенсионного Фонда РФ по Алтайскому краю, страховые пенсии устанавливаются и выплачиваются Пенсионным фондом РФ и его территориальными органами в соответствии с Федеральным законом от 28.12.2013 № 400-ФЗ «О страховых пенсиях», другими федеральными законами и подзаконными нормативными правовыми актами.

Решения об установлении или отказе в установлении страховой пенсии, о выплате этой пенсии, об удержаниях из указанной пенсии и о взыскании излишне выплаченных сумм страховых пенсий могут быть обжалованы в вышестоящий пенсионный орган (по отношению к органу, вынесшему соответствующее решение) и (или) в суд.

Тем самым, периоды работы включаются в стаж для назначения страховой пенсии только на основании решения территориального органа Пенсионного фонда Российской Федерации или вступившего в законную силу решения суда и не могут быть гарантированы иными лицами.

Действующее законодательство Российской Федерации не содержит понятие «восстановление неучтенного стажа», в связи с чем, использование данной фразы в рекламе является неправомерным и не основано на законе.

В силу пунктов 2, 6, 20 части 3 статьи 5 Закона о рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения (соответственно):

- о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе, и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара,
- о гарантийных обязательствах изготовителя или продавца товара,
- об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

При этом под товаром настоящий Федеральный закон понимает продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

С учетом изложенного, рассматриваемая реклама размещена и распространена с нарушением пунктов 2, 6, 20 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, поскольку содержит не соответствующие действительности сведения о причастности лица, рекламирующего услуги, к Пенсионному фонду путем прямого указания об этом в рекламе, о гарантиях восстановления неучтенного стажа и самой природы рекламируемой услуги.

Согласно статье 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 5 настоящего Федерального закона, несет рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП Н<...> - пользователь персональной страницы под именем «Юрист Рубцовск» в социальной сети «ВКонтакте» по адресу: <https://vk.com/id35151202>.

03 сентября 2020 года Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе рассматриваемая реклама признана ненадлежащей, о чем вынесено соответствующее решение (дело № 022/05/5-457/2020).

Согласно части 4 статьи 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.

Антимонопольным органом установлено, что на момент вынесения постановления, согласно выписке из ЕГРИП, ИП Н<...> ОГРНИП 308220904300010 деятельность прекратил.

Часть 1 ст.23 ГК РФ определяет, что гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, за исключением случаев, предусмотренных абзацем вторым настоящего пункта.

Согласно ст.24 ГК РФ гражданин отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом, за исключением имущества, на которое в соответствии с законом не может быть обращено взыскание.

При прекращении гражданином деятельности в качестве индивидуального предпринимателя его права и обязанности, возникшие при осуществлении им предпринимательской деятельности, не прекращаются; к иному лицу не переходят.

Соответственно, после прекращения деятельности в качестве ИП физическое лицо сохраняет свою правосубъектность и продолжает нести ответственность.

На основании изложенного после ликвидации ИП физическое лицо может быть привлечено к ответственности в пределах сроков давности, определенных ст.4.5 КоАП РФ, и нести ответственность, установленную для должностного лица.

Поскольку на момент совершения правонарушения Н<...> являлся индивидуальным предпринимателем, в рассматриваемом случае подлежит применению наказание, предусмотренное санкцией части 1 статьи 14.3 КоАП РФ для лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, в виде наложения административного штрафа в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Тот факт, что с 05.11.2020г. Н<...> прекратил деятельность в качестве индивидуального предпринимателя, не является основанием для привлечения его к ответственности как физического лица, так как если на момент совершения правонарушения Н<...> являлся предпринимателем, то независимо от того, сохранен или утрачен им этот статус в последующем, он должен привлекаться к ответственности как индивидуальный предприниматель».

Согласно статье 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.

В соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица.

ИП Н<...> при размещении и распространении рассматриваемой рекламной информации нарушены требования пунктов 2, 6, 20 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», что является административным правонарушением, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности.

У ИП Н<...> при размещении и распространении рассматриваемой рекламы имелась возможность для соблюдения правил и норм, установленных законодательством о рекламе, но не были предприняты зависящие от него меры по их соблюдению, следовательно, в действиях индивидуального предпринимателя имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Обстоятельств, находящихся вне контроля ИП Н<...> и препятствующих исполнению обязанностей по соблюдению законодательства о рекламе, при рассмотрении дела не установлено. Следовательно, вина ИП Н<...> в совершении правонарушения доказана и подтверждается материалами дела.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства о рекламе.

Непринятие ИП Н<...> должных мер по соблюдению требований статьи 5 Закона о рекламе, привело к нарушению законодательства РФ о рекламе, что образует окончанный состав административного правонарушения и влечет ответственность в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Федеральным законом от 03.07.2016 № 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях дополнен 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.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся зарегистрированные в соответствии с законодательством Российской Федерации и соответствующие условиям, установленным частью 1.1 настоящей статьи, хозяйственные общества, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства и индивидуальные предприниматели.

В силу части 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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 Н<...> впервые совершил нарушение законодательства о рекламе, 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.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

К обстоятельствам, смягчающим административную ответственность, необходимо отнести устранение допущенного нарушения законодательства о рекламе.

С учетом изложенного административное наказание в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, подлежит замене на предупреждение.

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:

ИП Н<...>, зарегистрированного по адресу: г.Рубцовск, Пролетарская ул., 419-29, ОГРНИП 308220904300010, признать виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде предупреждения.

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 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.

Дата вынесения постановления 27 ноября 2020 года.

Дата направления копии постановления 30 ноября 2020 года.

Руководитель управления

Государственный советник РФ 2 класса <...>