

О назначении административного наказания по делу об административном правонарушении

ИП <...>

<...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу №052/04/14.3-191/2024 об административном правонарушении

16 февраля 2024 г.

г. Нижний Новгород

<...>, рассмотрев протокол и материалы дела №052/04/14.3-191/2024 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 Индивидуального предпринимателя <...> (ИНН <...>; ОГРНИП <...>) (Далее — ИП <...>.) в присутствии представителя по доверенности №52 АА 5672994 от 03.03.2023 <...>,

УСТАНОВИЛА:

Согласно протоколу об административном правонарушении от 06.02.2024

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

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела №052/04/14.3-191/2024 от 06.02.2024 рассмотрения дела назначено на 16 февраля 2024 года в 9 часов 00 минут по адресу: г. Нижний Новгород, пл. Горького, д.6, 10 этаж.

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 потребителя рекламы Ш. (Нижегородское УФАС России не располагает согласием физического лица на использование его персональных данных) по поводу рекламы «Военно-ритуальная компания» (далее — «ВРК»), содержащей, по мнению заявителя, 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 27.09.2023 по делу №052/05/5-1866/2023 ИП <...> признан нарушившим требованиями пунктов 2 и 20 части 3 и части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Факты, рассмотренные в рамках дела №052/05/5-1866/2023, согласно части

1 статьи 28.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ, Кодекс) послужили поводом для возбуждения настоящего административного производства.

В газете «Земляки» №19 (1375) от 20 мая 2023 года заявителем выявлена информация следующего содержания: *«ВРК, Военно-ритуальная компания, г. Кстово, ул. Талушкина, 8, все Советы ветеранов области работают с нами, ритуальный салон Кстово, дежурный агент (круглосуточно), <...>, www.vrk-nmk.ru».*

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе», объект рекламирования — товар, средство индивидуализации, 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, пункт 3 этой же статьи определил, что товар — продукт деятельности (в том числе работа, услуга),

предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к ритуальным услугам Военно-ритуальной компании г.Кстово.

Таким образом, информация содержит все признаки, указанные в пункте 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», а, следовательно, является рекламой.

В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения 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.

По информации Нижегородского областного совета ветеранов (пенсионеров) войны, труда, вооруженных сил и правоохранительных органов (далее — НООВВТВСПО) от 25.07.2023 исх. №13/52, НООВВТВСПО не ведет финансово-хозяйственную деятельность с «ВРК». Согласно протоколам от 22.01.2015 №15/05 и 28.04.2022 №13/57, Военно-ритуальная компания имеет соглашения о сотрудничестве с большинством советов ветеранов областного и районных уровней, включая советы ветеранов (пенсионеров) МВД, органов Прокуратуры, Росгвардии.

Советы ветеранов Нижегородской области (Областной Совет ветеранов, «Российским Союз ветеранов» по Нижегородской области, «Российский Союз ветеранов Афганистана» по Нижегородской области, «Союз десантников России» по Нижегородской области), рекомендовали ветеранам сотрудничество с «ВРК» и ООО «НМК».

По информации Общественной организации ветеранов (пенсионеров) войны, труда, Вооруженных Сил и правоохранительных органов города Нижнего Новгорода исх.№20 от 28.07.2023, городской Совет ветеранов рекомендовал Советам ветеранов города Нижнего Новгорода сотрудничать с «ВРК» при решении вопросов захоронения ветеранов.

По информации Межрегиональной общественной организации ветеранов войска правопорядка Приволжского федерального округа (МООВ ВП ПФО) исх. №500/39-13958 от 17.08.2023, договоры с «ВРК» не заключались. Решение о привлечении той или иной ритуальной компании к организации похорон принимается родственниками или законными представителями умерших и оплачивается ими лично.

Таким образом, утверждение *«все Советы ветеранов области работают с нами»*, содержащееся в рекламе, не соответствует действительности, а реклама противоречит требованиям пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 5 ФЗ «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.

Рекламное сообщение формирует интерес к услугам военно-ритуальной компании и направлено на формирование у потребителей желания ими воспользоваться. Поэтому существенной является информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителя такой рекламой. Отсутствие в рекламе существенной части информации приводит к искажению рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемым товаром или видом услуг.

Вводящая в заблуждение реклама способна причинить вред как потребителю рекламной информации, так и конкуренту рекламодавца. Так, введение потребителей в заблуждение посредством распространения рекламы, в которой отсутствует часть существенной информации о товаре, условиях его приобретения или использования, способно привести к неправильному выбору потребителем товара с необходимым ему набором потребительских свойств и в то же время привести к сокращению продаж однородных товаров конкурентам.

При оценке рекламы на предмет введения в заблуждение учитывается субъективное восприятие сообщенных ею сведений. Определяющим в этом случае является не то, что имел в виду рекламодавец, и не то, насколько сообщенные сведения соответствуют истине, а лишь их восприятие потребителями.

Рассматриваемая информация содержит термин *«Все советы...»*, что формирует у потребителя преимущественное и положительное восприятие компании, смысл рекламного сообщения искажается. Подтверждением этого служит обращение потребителя рекламы Ш.

Таким образом, реклама противоречит требованиям части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Согласно пункту 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце

рекламируемого товара.

Из текста рассматриваемой рекламы следует, что потребители могут воспользоваться ритуальными услугами, предоставляемыми компанией «ВРК».

Вместе с тем, установлено, что фактически услуги рекламирует и оказывает ИП <...> (<...>).

Таким образом, реклама содержит не соответствующие действительности сведения в отношении продавца рекламируемой услуги.

В связи с этим, реклама противоречит требованиям пункта 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение статьи 5 ФЗ «О рекламе» несет рекламодаделец.

Согласно пункту 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламоделем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Из указанного определения следует, что рекламоделем может быть как лицо, заинтересованное в реализации объекта рекламирования (изготовитель товара, продавец товара, лицо, оказывающее услуги), так и иное лицо, если указанное лицо совершило действия по выбору объекта рекламирования (под которым понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама) и содержания рекламной информации.

При этом отнесение того или иного лица к рекламоделю осуществляется исходя из объекта рекламирования, к которому формируется интерес в рекламе, условий договора о распространении рекламы, а также иных обстоятельств распространения рекламы.

По информации ООО «Издательский дом» «Земляки», рассматриваемое рекламное сообщение размещено на основании договора на размещение информации (рекламного и не рекламного характера) от 14.02.2023, заключенного с ИП <...> (<...>).

Следовательно, рекламоделем рассматриваемого рекламного сообщения является ИП <...>

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

Таким образом, реклама ИП <...> «ВРК, Военно-ритуальная компания, г. Кстово, ул. Талушкина, 8, все Советы ветеранов области работают с нами, ритуальный салон Кстово, дежурный агент (круглосуточно), <...>, www.vrk-ptk.ru», распространенная 20.05.2023 в газете «Земляки» №19 (1375), является ненадлежащей, противоречащей требованиям пунктов 2 и 20 части 3 и части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Факт нарушения ИП <...>, указанных требований ФЗ «О рекламе» установлен Решением Комиссии Нижегородского УФАС России от 27.09.2023 по делу №052/05/5-1866/2023.

Материалы дела №052/05/5-1866/2023 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, ИП <...> совершил правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, протокол об административном правонарушении составлен в отношении ИП <...>.

Место совершения правонарушения — Нижегородская область.

Время совершения правонарушения — 20 мая 2023 года.

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 ИП <...>. 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.

ИП <...> 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 ИП <...> 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 №052/05/5-1866/2023 от от 27.09.2023.

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 ИП <...> 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.

При назначении административного наказания ИП <...> учитываются характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение лица, обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, не установлено.

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, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать Индивидуального предпринимателя <...> (<...>) 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 4 000 (Четыре 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 – 16100500000001879989 (обязательно к заполнению);

Назначение платежа – Оплата штрафа по постановлению
052/04/14.3-191/2024 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 не
уплаченного 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.

<...>