

○ назначении
административного наказания
по делу об административном
правонарушении

Постановление
о назначении административного наказания
по делу об административном правонарушении
№052/04/14.3-2003/2020

12 октября 2020 года
Новгород

г. Нижний

Вр.и.о. заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области <...>, рассмотрев протокол и материалы дела №052/04/14.3-2003/2020 об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении индивидуального предпринимателя Кудрина (ИНН <...>; ОГРНИП <...>) в присутствии индивидуального предпринимателя и его представителя по доверенности <...>

УСТАНОВИЛА:

Согласно протоколу об административном правонарушении от

12.10.2020 №052/04/14.3-2003/2020 ИП Кудрину вменяется совершение правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а именно: нарушение 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 КоАП РФ.

12.10.2020 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило ходатайство ИП Кудрина о рассмотрении дела об административном правонарушении в день составления протокола №052/04/14.3-2003/2020 об административном правонарушении.

Должностное лицо Нижегородского УФАС России посчитало возможным его удовлетворить, в связи с этим рассмотрение дела №052/04/14.3-2003/2020 об административном правонарушении состоялось 12.10.2020.

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 29.04.2020 поступило обращение потребителя рекламы – К. (вх9617/20) (Нижегородское УФАС России не располагает согласием физического лица на использование его персональных данных) по поводу рекламы ритуальных услуг, содержащей, по мнению заявителя, признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области от 10.09.2020 по делу №052/05/5-1299/2020 ИП Кудрин признан нарушившим требования пункта 20 части 3 и части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Факты, рассмотренные в рамках дела №052/05/5-1299/2020, согласно части 1 статьи 28.1 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях послужили поводом для возбуждения настоящего административного производства.

Из имеющихся материалов дела следует, что в эфире телеканала «Волга» от 19.05.2020 в 17 часов 15 минут транслировалось сообщение следующего содержания: *«Городская ритуальная служба. Организация похорон. Предпохоронная подготовка и погребение. Круглосуточный телефон 283-08-07. Программа «Социальная» 8 400 рублей, программа «Стандарт» 24 000 рублей, программа «Премиум» 38 000 рублей. Не навязываем доп.услуги, цена не изменится! Помощь в оформлении документов. Подробная информация на сайте ритуальнаяслужба-нн.рф».*

Рекламное сообщение сопровождается закадровым голосом, который озвучивает следующую информацию: *«Понимая утрату, уважая память. Городская ритуальная службы. Мы помогаем в горе, а не наживаемся на нем. О льготах расскажем и предоставим. Похороны от 8000 рублей. Оформление документов. Городская ритуальная служба. Поможем достойно проводить».*

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 его 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.

Сообщение направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования – «Городская ритуальная служба», товарами в данном случае являются – ритуальные услуги, оказываемые данной организацией.

Таким образом, рассматриваемое сообщение отвечает определению, указанному в пункте 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», а,

следовательно, является рекламой.

Как следует из обращения, транслируемая реклама «Городской ритуальной службы» содержит недостоверные сведения относительно лица, оказывающего рекламируемые услуги.

В соответствии с пунктом 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 информации, размещенной на сайте ритуальная служба-нн.рф, следует, что Администратором сайта является ИП Кудрин (ИНН <...>).

Использование в рекламе словосочетания «Городская ритуальная служба» предполагает наличие городской (муниципальной) специализированной службы по оказанию ритуальных услуг, однако ИП Кудрин . не имеет никакого отношения к городской (муниципальной) службе, специально созданной органом местного самоуправления для оказания ритуальных услуг на территории города Нижнего Новгорода.

Таким образом, реклама противоречит требованиям пункта 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует частью существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Наличие в рекламе слов «городская», «ритуальная», «служба» формирует у потребителей впечатление о рекламодателе как муниципальной специализированной организации с установленными органами местного самоуправления расценками на оказываемые услуги.

Отсутствие в тексте рекламы указания на организационно-правовую форму рекламодателя не позволяет потребителю сделать вывод о том, что рекламируется не городская (муниципальная) служба, а ИП Кудрин , к которому орган местного самоуправления не имеет никакого отношения.

Следовательно, отсутствие информации о том, что деятельность оказывает ИП Кудрин , искажает смысл информации и вводит в

заблуждение потребителей рекламы относительно принадлежности определенному лицу, в данном случае органу местного самоуправления.

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

Согласно пункту 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

По информации, представленной ПАО «МегаФон» (вх.№15268-ЭП/20 от 25.06.2020), телефонный номер <...> , указанный в рекламе, выделен по договору №153646337 от 05.12.2017 об оказании услуг связи <...>

В соответствии с Договором №26-02/КГ от 04.02.2020, заключенным между ООО Телекомпания «ВОЛГА» (Исполнитель) и ИП Кудриным (Заказчик), исполнитель обязуется оказать услуги по изготовлению и размещению информационно-рекламных материалов.

Согласно договору №РРМ-200214-0027 НЖН от 14.02.2020, заключенному между ООО «Регион Медиа» (Исполнитель) и ИП Кудриным (Заказчик), заказчик, действуя в своих интересах и/или в интересах своих клиентов, в том числе на основании агентских договоров с ними, обязуется в соответствии с Договором заказать услуги по проведению своих рекламных кампаний и/или рекламных кампаний своих клиентов путем размещения в региональном эфире одного или нескольких телеканалов региональной рекламы.

Следовательно, рекламодателем указанного рекламного сообщения является ИП Кудрин (<...>).

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

Таким образом, реклама ИП Кудрина «Городская ритуальная служба...», размещенная в апреле-мае 2020 года в эфирах телеканалов «Волга» и «РенТВ» противоречит требованиям пункта 20 части 3 и части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Факт нарушения ИП Кудриным указанных требований

Федерального закона «О рекламе» установлен Решением Комиссии Нижегородского УФАС России от 10.09.2020 по делу №052/05/5-1299/2020.

Материалы дела №052/05/5-1299/2020 являются неотъемлемой частью настоящего дела об административном правонарушении.

Нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, - 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 Кудрин совершил правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного протокол об административном правонарушении составлен в отношении ИП Кудрина

Место совершения правонарушения – г. Нижний Новгород.

Время совершения правонарушения – апрель-май 2020 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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Срок привлечения ИП Кудрина 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 настоящим Кодексом предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их

соблюдению.

ИП Кудрин 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 Кудрина 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 №052/05/5-1299/2020 от 10.09.2020.

В ходе рассмотрения дела об административном правонарушении представитель ИП Кудрина ходатайствовала о применении статьи 4.1.1 КоАП РФ в связи с тем, что ИП Кудрин А.М. является субъектом малого и среднего предпринимательства.

Согласно статье 4.1.1 КоАП РФ 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. Административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

В соответствии со статьей 3.4 КоАП РФ предупреждение – мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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.

Таким образом, Кодексом об административных правонарушениях предусмотрена возможность применения меры административного наказания в виде предупреждения к хозяйствующим субъектам малого и среднего предпринимательства.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона №209-ФЗ от 24.07.2007г. «О развитии малого и среднего предпринимательства» критериями отнесения лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность, к субъектам малого и среднего предпринимательства, являются предельная численность работников предприятий и сумма дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий год без учета НДС, а также требования к уставному капиталу хозяйственных обществ (пункт 1 части 1.1 статьи 4 Федерального закона от 24.07.2007г. №209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации»).

ИП Кудрин включен в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства как микропредприятие (Выписка №ИЭ9965-20-4048397).

Таким образом, ИП Кудрин относится к субъектам малого предпринимательства, правонарушение совершено впервые.

Исходя из изложенного, должностное лицо считает возможным применить к ИП Кудрину административное наказание в виде предупреждения.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 3.4, 4.1, 4.1.1, статьями 23.48, 26.11, 29.9-29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать **Индивидуального предпринимателя Кудрина** (<...>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и назначить данному лицу административное наказание в виде предупреждения.

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 статьи 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.

Врио
заместителя
руководителя



