

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

об административном правонарушении

по делу № 021/04/14.3-758/2021

07 сентября 2022 г. г. Чебоксары

Я "...", рассмотрев протокол об административном правонарушении от 25.08.2022 и другие материалы дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя "...",

в отсутствие ИП "...", (ходатайство о рассмотрении дела без участия вх. от 06.09.2022 № 9614- ЭП/22),

в присутствии ведущего юрисконсульта юридического отдела Отделения – Национального банка по Чувашской Республике Волго – Вятского главного управления Центрального банка Российской Федерации"...", (доверенность от 23.07.2021 № 21АА 1396373),

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Чувашского УФАС России от 16 августа 2022 г. по делу № 021/05/28-587/2022 ИП "...", признан нарушившим требования части 14 статьи 28 Федерального закона от 13.06.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе).

К указанному решению Комиссия Чувашского УФАС России пришла в силу следующего.

31.05.2022 (вх. № 01-17/20) в Чувашское УФАС России для рассмотрения по подведомственности в рамках возложенных полномочий поступило заявление Волго - Вятского ГУ Банка России (далее – Заявитель) в части размещения противоправной рекламной информации. Согласно результатам контрольно-надзорных мероприятий Заявителя 22.04.2022 в месте осуществления деятельности ООО "Ломбард МЛ" (Чувашская Республика, г. Чебоксары, пр-т Мира, д.82, пом.3) установлено распространение информации о предоставлении финансовой услуги следующего содержания: «В продаже имеются Доллары. Актуальную информацию уточняйте у менеджеров». Вместе с тем, согласно статье 5

Федерального закона от 02.12.1990 № 395 – I «О банках и банковской деятельности» купля – продажа иностранной валюты в наличной и безналичной формах относится к банковским операциям. Осуществление банковских операций производится только на основании лицензии, выдаваемой Банком России (статья 13 вышеназванного законодательства). В соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 1, части 1 статьи 11 Федерального закона от 10.12.2002 № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле» следует, что купля – продажа иностранной валюты в Российской Федерации производится только через кредитные организации, созданные в соответствии с законодательством Российской Федерации и имеющие право на основании лицензий Банка России осуществлять банковские операции со средствами в иностранной валюте (уполномоченные банки). Таким образом, ломбарды, в силу специфики сферы своей деятельности, не вправе осуществлять деятельность по продаже наличной иностранной валюты.

Представитель ООО «Ломбард МЛ» нарушение не признал, указав, что рассматриваемое объявление о продаже валюты размещено ИП "...", который также осуществляет свою деятельность и является арендатором помещения по адресу местонахождения ООО «Ломбард МЛ» (Чувашская Республика, г.Чебоксары, пр-т Мира, д.82, пом.3).

Из пояснений ИП "...", установлено, что он, являясь арендатором помещения, расположенного по адресу Чувашская Республика, г.Чебоксары, пр-т Мира, д.82, пом.3, из которого часть помещения выделена в субаренду ООО «Ломбард МЛ», действительно разместил вышеназванное объявление о продаже валюты.

При этом, с ООО «Ломбард МЛ» размещение рассматриваемой информации не согласовывалось.

На момент рассмотрения дела операции по продаже валюты им не осуществлялись и рекламное объявление демонтировано.

В материалы дела представлены документы и материалы, подтверждающие осуществление ИП "..." предпринимательской деятельности по названному адресу (договор аренды нежилых помещений от 01.07.2021 № 2021/07-01, заключенный между ИП "..." и ООО «Старт» (ИНН 2130053960), договор субаренды нежилого помещения от 01.07.2021 б/н, заключенный между ООО «Ломбард МЛ» (ИНН2130208596) и ИП "...").

В силу статьи 3 Закон о рекламе рекламой является информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу

лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования (товару, средствам индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовителю или продавцу товара), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Объектом рекламирования, по смыслу Закона о рекламе (п.2 ст.3), может выступать 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.

В рассматриваемом случае представленная информация, размещенная в месте осуществления деятельности ИП "...", имеет наличие всех признаков, относящихся к понятию рекламы, поименованных в статье 3 Закона о рекламе.

Таким образом, указанная информация является рекламой.

Согласно статье 7 Закона о рекламе установлено, что не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещены законодательством Российской Федерации, а также реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Кроме того, в силу части 14 статьи 28 Закона о рекламе, если оказание банковских, страховых и иных финансовых услуг или осуществление финансовой деятельности может осуществляться только лицами, имеющими соответствующие лицензии, разрешения, аккредитации либо включенными в соответствующий реестр или являющимися членами соответствующих саморегулируемых организаций, реклама указанных услуг или деятельности, оказываемых либо осуществляемой лицами, не соответствующими таким требованиям, не допускается.

Порядок деятельности финансовых организаций установлен Федеральным [законом](#) от 02.12.1990 N 395-1 "О банках и банковской деятельности", Федеральным [законом](#) от 19.07.2007 N 196-ФЗ "О ломбардах", Федеральным [законом](#) от 18.07.2009 N 190-ФЗ "О кредитной кооперации", Федеральным [законом](#) от 02.07.2010 N 151-ФЗ "О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях", Федеральным [законом](#) от 08.12.1995 N 193-ФЗ "О сельскохозяйственной кооперации", Федеральным [законом](#) от 22.04.1996 N 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг".

Соответственно, в случае выявления рекламы финансовых услуг или финансовой деятельности лица, не обладающего требуемыми законодательством лицензией разрешением, аккредитацией, либо не включенного в соответствующий реестр или являющегося членом соответствующей саморегулируемой организации, такая реклама подлежит пресечению.

Текст рекламы с достаточной очевидностью указывает на соответствующую деятельность в предоставлении финансовой услуги по продаже валюты. При этом, лицо, осуществляющее данную финансовую деятельность, должно обладать специальным статусом купли – продажа иностранной валюты в наличной и безналичной формах. Данная услуга относится к банковским операциям (статья 5 Федерального закона от 02.12.1990 № 395 – I «О банках и банковской деятельности»). Таким образом, осуществляется банками и производится только на основании лицензии, выдаваемой Банком России (статья 13 вышеназванного законодательства). Согласно сведениям выписки из ЕГРИП основным видом деятельности ИП "...» является торговля розничная прочими бывшими в употреблении товарами. Таким образом, ИП "...» не является уполномоченным лицом на право осуществлять деятельность по продаже иностранной валюты, указанной в рекламе. Данная реклама финансовой услуги, как было изложено выше, должна подчиняться запрету, установленному частью 14 статьи 28 Закона о рекламе, т.е. может иметь место только со стороны лиц, осуществляющих профессиональную деятельность в названной сфере. Согласно пункту 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований части 14 статьи 28 Закона о рекламе несет рекламодатель. В смысле Закона о рекламе рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (пункт 5 статья 3 Закона о рекламе). Как установлено материалами дела, реклама, предлагающая финансовую услугу в виде продажи долларов, осуществлена ИП "...» , следовательно, данное лицо является рекламодателем.

Нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем 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 образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

В соответствии с частью 1 статьи 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 ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Должностным лицом является лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции.

Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное. Таким образом, ИП "...", по смыслу статьи 2.4 КоАП РФ, является должностным лицом, совершившим административное правонарушение в нарушение требований Закона о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично.

В соответствии с частью 2 статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ об административных правонарушениях 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 причинением либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Понятие малозначительности административного правонарушения является категорией оценочной и определяется судьей, органом, должностным лицом, уполномоченным решить дело в каждом конкретном случае с учетом выявленных обстоятельств.

В пункте 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Совершенное ИП "... " правонарушение посягает на установленный в Российской Федерации порядок распространения рекламы, создает существенную угрозу охраняемым общественным правоотношениям, следовательно, не может быть признано малозначительным. При назначении наказания ИП "... " учтены обстоятельства и характер совершенного правонарушения, финансовое положение данного лица. Обстоятельства, отягчающие, либо смягчающие административную ответственность, отсутствуют.

Оценивая собранные по делу доказательства, прихожу к следующему.

С учетом установленных обстоятельств, ИП "... " виновен в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, так как именно данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению требований Закона о рекламе, при отсутствии к тому чрезвычайных и непредотвратимых обстоятельств.

Вместе с тем, статья 4.1.1 КоАП РФ устанавливает порядок замены административного наказания в виде административного штрафа предупреждением 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.

Согласно 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.

Учитывая все обстоятельства дела, установлено, что правонарушение не нанесло вредных последствий, не повлекло угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, безопасности государства, а также не причинило имущественного ущерба. Ранее ИП "..." к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ за нарушение Закона о рекламе не привлекался.

Таким образом, прихожу к выводу о наличии оснований для применения к ИП "..." [части 1 статьи 4.1.1.КоАП](#) РФ, предусматривающей замену штрафа на предупреждение.

По правилам части 1 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 23.48, 29.9, 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать индивидуального предпринимателя "..." виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить ИП "... " административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение 10 дней с момента получения или вручения копии постановления.

Согласно части 1 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.