

Постановление

по делу № 012/04/14.3-610/2021 об административном правонарушении

«20» июля 2021 года

г. Йошкар-Ола

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее - Марийское УФАС России) в лице заместителя руководителя-начальника отдела <...>, рассмотрев протокол от «06» июля 2021 года об административном правонарушении и материалы дела № 012/04/14.3-610/2021, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя Х. (<...>) по факту нарушения части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выразившегося в распространении в Республиканском рекламном-информационном еженедельнике «Ваш новый день» №20 (1076) от 15.05.2021, расположенном на сайте: <https://vnd12.ru>, рекламы АО «Специализированный застройщик «Континент»: «Квартиры покупают у нас!» (решение Комиссии Марийского УФАС России о признании рекламы ненадлежащей от 17.06.2021 по делу № 012/05/28-504/2021), в отсутствие ИП Х., надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении,

Установила:

Марийским УФАС России возбуждено дело № 012/04/14.3-610/2021 об административном правонарушении в отношении индивидуального предпринимателя Х. по факту нарушения части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выразившегося в распространении в Республиканском рекламном-информационном еженедельнике «Ваш новый день» №20 (1076) от 15.05.2021, расположенном на сайте: <https://vnd12.ru>, рекламы АО «Специализированный застройщик «Континент»: «Квартиры покупают у нас!» (решение Комиссии Марийского УФАС России о признании рекламы ненадлежащей от 17.06.2021 по делу № 012/05/28-504/2021).

06.07.2021 ведущим специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России <...> составлен протокол об административном правонарушении № 012/04/14.3-610/2021 в отношении ИП Х. по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ. ИП Х. надлежащим образом извещен о времени, месте составления протокола. В адрес индивидуального предпринимателя направлено уведомление о составлении протокола (исх. № 03-07/493 от 17.06.2021), которое согласно сведениям почты России получено Обществом 24.06.2021.

Копия протокола была направлена по месту регистрации ИП Х. (исх. № 03-07/541 от 06.07.2021). <...> 08.07.2021 протокол получен. Таким образом, на момент рассмотрения дела 012/04/14.3-610/2021 ИП Х. надлежащим образом уведомлен о дате, месте и времени рассмотрения дела.

Событие административного правонарушения выразилось в следующем.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) был проведен мониторинг мониторинга рекламы, в результате которого 20.05.2021 установлен факт распространения рекламы в Республиканском рекламном-информационном еженедельнике «Ваш новый день» №20 (1076) от 15.05.2021, расположенном на сайте: <https://vnd12.ru>, рекламы, содержащей нарушения части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе) следующего содержания:

По факту размещения указанной рекламы Марийским УФАС России возбуждено дело о нарушении законодательства о рекламе № 012/05/28-504/2021 по признакам нарушения части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее- Закон о рекламе).

Согласно статье 3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – 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.

Под объектом рекламирования понимают 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.

Из анализа текста статьи АО СЗ «Континент» «Квартиры покупают у нас!», распространенной в Республиканском рекламном-информационном еженедельнике «Ваш новый день» №20 (1076) от 15.05.2021, расположенном на сайте: <https://vnd12.ru>, следует, что объектом рекламирования выступают услуги по продаже квартир в новом строящемся доме, а также услуги по предоставлению ипотеки с господдержкой.

Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой, так как распространена посредством размещения информации в Республиканском рекламном-информационном еженедельнике «Ваш новый день» №20 (1076) от 15.05.2021, расположенном на сайте: <https://vnd12.ru>, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена (Письмо ФАС России от 05.04.2007 №АЦ/4624 «О понятии «неопределенный круг лиц»).

Частью 1 статьи 5 Закона о рекламе установлено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В силу п. 4 ч. 1 ст. 3 Закона о рекламе ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно пункту 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» под финансовой услугой понимается банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц.

Из содержания текста рекламы следует, что объектом рекламирования выступают услуги кредитования, то есть финансовая услуга.

Реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг, и финансовой деятельности должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя и (если имеется) отчество).

Согласно п. 1 ст. 54 Гражданского кодекса Российской Федерации, юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на организационно-правовую форму, а в случаях, когда законом предусмотрена возможность создания вида юридического лица, указание только на такой вид. Наименование некоммерческой организации и в предусмотренных законом случаях наименование коммерческой организации должны содержать указание на характер деятельности юридического лица.

Указание правильных реквизитов организации, предоставляющей услуги по кредиту (финансовой услуги), является одной из гарантий соблюдения информационного права потребителей.

В указанной рекламе содержится информация о возможности приобретения товара в кредит, но в ней отсутствует указание имени или наименования лица, предоставляющего кредит.

На основании изложенного, рассматриваемая реклама содержит нарушение части 1 статьи 28, поскольку в ней отсутствуют сведения о лице, оказывающем услуги по предоставлению кредитов, а именно ипотеки с господдержкой.

В соответствии с частью 5 и 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем признается изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, рекламодателем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Марийским УФАС России, установлено, что заявка на размещение рекламной информации подана специалистом отдела продаж по телефону, согласование макета рекламного объявления произведено посредством служебной переписки специалиста АО СЗ «Континент» и сотрудника Республиканского еженедельника «Ваш новый день».

Факт оказания услуги по размещению рекламной информации подтверждается актом от 15.05.2021 №3261. Оплата услуг осуществлена платежным поручением от 25.05.2021 №766.

Таким образом, АО СЗ «Континент» в рассматриваемом случае является рекламодателем, а ИП Х. - рекламодателем.

В соответствии с частью 6 и 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение части 1 статьи 28 Закона о рекламе несет рекламодатель и рекламодатель.

Ответственность за данное нарушение предусмотрена частью 1 статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ).

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

В силу примечания к статье 2.4 КоАП РФ совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники, а также лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица.

Согласно пункту 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 силу 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. 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.

ИП Х. не были предприняты все зависящие от общества меры по предотвращению нарушения законодательства.

Антимонопольным органом, что между АО «СЗ «Континент» (заказчик) и ИП Х. (исполнитель) был заключен договор от 09.01.2021, в соответствии с которым исполнитель обязуется разместить рекламный, информационный материал Заказчика в информационных ресурсах, а заказчик обязуется оплатить услуги по размещению рекламного материала (п.1.1). Работы и (или) услуги по оформлению и размещению материалов производятся Исполнителем на основании заявки Заказчика (п. 1.2).

Заявка на изготовление и размещение рассматриваемой рекламной информации была подана специалистом отдела продаж устно по телефону. Согласование изготовленного исполнителем макета рекламного объявления произведено посредством служебной переписки специалиста отдела продаж АО «СЗ «Континент» и сотрудника еженедельника «Ваш новый день» в электронном виде. Факт оказания услуги по размещению рекламы подтверждается актом от 15.05.2021 №3261. Оплата услуг осуществлена платежным поручением от 25.05.2021 №766.

Согласно п. 2.4.3 договора исполнитель обязан предупредить заказчика о нарушении законодательства о рекламе в части содержания информации. Однако никаких предупреждений (уведомлений) заказчик от ИП Х. не получал.

Место, время совершения и событие административного правонарушения:

Место совершения административного правонарушения: Республика Марий Эл.

Время совершения административного правонарушения: 20.05.2021 - установлен факт распространения рекламы в Республиканском рекламно-информационном еженедельнике «Ваш новый день» №20 (1076) от 15.05.2021, расположенном на сайте: <https://vnd12.ru>.

Состав административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, совершенного ИП Х., образуют:

- объект административного правонарушения - установленный порядок производства, размещения и распространения рекламы;
- объективная сторона – размещение рекламы с нарушением части 1 статьи 28 Закона о рекламе;
- субъект правонарушения – ИП Х.;
- субъективная сторона – виновное совершение административного правонарушения, так как у ИП Х. имелась возможность соблюдения законодательства о рекламе, но им не были приняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

Следовательно, установлено, что имело место событие административного правонарушения и факт его совершения ИП Х. Кроме того, имелись основания для составления протокола об административном правонарушении, юридические признаки (противоправность, виновность, наказуемость) и все элементы состава административного правонарушения, предусмотренные нормой права (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона).

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ) не установлено.

По смыслу части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В соответствии с частью 1 статьи 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 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.

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.

Согласно сведениям, содержащимся на сайте Федеральной налоговой службы <https://rmsp.nalog.ru> в разделе «Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства» ИП Х. (<...>) является субъектом малого предпринимательства.

Совершенное обществом административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, не относится к исключениям, установленным частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ. Предупреждение не входит в число наказаний, предусмотренных санкциями части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Сведения о том, что ИП Х. в 2020 году привлекался за совершение аналогичного правонарушения, в материалах дела об административном правонарушении отсутствуют. Аналогично отсутствует документально подтвержденная информация о возникновении 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 при совершении рассматриваемого правонарушения, наличии материального ущерба.

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 является официальным предостережением лица о недопустимости противоправного поведения. Вынесение предупреждения является профилактической мерой, которая призвана побудить правонарушителя к добровольному исполнению нарушенной им же обязанности, способствовать выполнению им правовых обязанностей. Вместе с тем применение этой меры, как и других административных санкций, влечет для правонарушителя неблагоприятные правовые последствия. Субъект ответственности в течение года считается лицом, привлекавшимся к административной ответственности.

Должностное лицо Марийского УФАС России, оценив представленные доказательства в их совокупности, принимает во внимание вышеизложенные конкретные обстоятельства совершения административного правонарушения, отсутствие отягчающих ответственность обстоятельств и считает, что для достижения целей административного наказания, установленных частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ индивидуальному предпринимателю Х. (<...>) достаточно такой меры административного наказания как предупреждение.

Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 2.10, 3.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, ч. 1 ст. 14.3, 23.48, ч. 1 ст. 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь ИП Х. (<...>) к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить ему наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частями 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в 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.

Заместитель руководителя-

начальник отдела