

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

09.07.2021

Дело № 073/04/14.3-300/2021

г. Ульяновск

Заместитель руководителя - начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области С<...>, рассмотрев материалы дела о совершении индивидуальным предпринимателем <...> (далее - ИП <...>), ОГРИП <...>, ИНН <...>, зарегистрированным по адресу: <...>, правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее также - КоАП РФ), в отсутствие ИП <...> (о месте и времени рассмотрения дела извещен),

УСТАНОВИЛ:

В Ульяновское УФАС России поступило обращение <...> (вх. № 08/ог от 18.01.2021) о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе в рекламе сайта: <http://mistore73.ru>, распространяемой посредством системы (ресурса) «Mail.ru».

По указанному обращению Ульяновским УФАС России определением от 18.02.2021 возбуждено дело № 073/05/5-82/2021 по признакам нарушения п. 4 ч. 3 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»). К участию в деле привлечены лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ИП <...> и заявитель <...>

Решением Ульяновского УФАС России от 30.04.2021 (резолютивная часть решения объявлена 16.04.2021) по делу № 073/05/5-82/2021 реклама ИП <...> о продаже телефона «Xiaomi POCO X3» 64/128 GB», распространённая посредством системы (ресурса) «Mail.ru», признана ненадлежащей, нарушающей требования п. 4 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе». Материалы дела переданы уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о рекламе.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России С<...> вынесено определение от 28.05.2021 о возбуждении в отношении ИП <...> дела об административном правонарушении № 073/04/14.3-300/2021 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении назначено в Ульяновском УФАС России на 24.06.2021 в 15 час. 00 мин. Определение от 28.05.2021 (исх. № 2408-05 от 28.05.2021) направлено ИП <...> по адресу места жительства (регистрации) заказным письмом с уведомлением № 432068<...> от 31.05.2021 разряда «Административное», которое адресатом не получено, возвращено в Ульяновское УФАС России по истечении срока хранения в отделении почтовой связи. Кроме того, указанное определение направлено ИП <...> по электронной почте 28.05.2021 в 10 час. 14 мин. Таким образом, ИП <...> (в том числе с учетом положений ч. 1 ст. 20 и ст. 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации и др.), о месте и времени составления

протокола об административном правонарушении извещен.

По состоянию на 24.06.2021 ИП <...> в Ульяновское УФАС России документы, запрошенные определением от 28.05.2021 по делу № 073/04/14.3-300/2021, иные документы, в том числе ходатайства, не представлены.

На основании ст.ст. 28.1 - 28.3, 28.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях временно исполняющим обязанности руководителя Ульяновского УФАС России С<...>в отношении ИП <...>, в его отсутствие, составлен протокол об административном правонарушении № 90 от 24.06.2021 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Копия протокола об административном правонарушении № 90 от 24.06.2021 и определение от 24.06.2021 о назначении рассмотрения дела № 073/04/14.3-300/2021 в Ульяновском УФАС России на 09.07.2021 в 14 час. 00 мин. (исх. № 2865-05 от 24.06.2021) направлены ИП <...> по адресу места жительства (регистрации) заказным письмом с уведомлением № <...> от 24.06.2021 разряда «Административное», которое адресатом не получено, возвращено в Ульяновское УФАС России по истечении срока хранения в отделении почтовой связи. Кроме того, указанное определение направлено ИП <...> по электронной почте 24.06.2021 в 15 час. 41 мин.

По состоянию на 09.07.2021 ИП <...> в Ульяновское УФАС России документы, запрошенные определениями от 28.05.2021 и 24.06.2021 по делу № 073/04/14.3-300/2021, иные документы, в том числе ходатайства, не представлены.

Заявитель по делу о нарушении законодательства о рекламе № 073/05/5-82/2021 <...> о месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении № 073/04/14.3-300/2021 уведомлен исх. № 2872-05 от 24.06.2021 по электронной почте 24.06.2021 в 16 час. 21 мин. (на рассмотрение дела не явился).

На рассмотрение дела 09.07.2021 ИП <...> не явился.

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 073/05/5-82/2021 и дела об административном правонарушении № 073/04/14.3-300/2021 усматривается следующее.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение <...> (вх. № 08/ог от 18.01.2021) о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе. В обращении указывается на распространение посредством системы (ресурса) «Mail.ru» рекламы сайта: <http://mistore73.ru>:

«mistore73.ru Реклама

Росо Х3 64/128 GB - 18.850 + Подарок - Ульяновск!

Цены 2019 года в тц "Альянс-Центральный" и тц "Лидер". Узнайте, какой подарок к покупк...

Телефон: +7 (951) 097-96-77

(Доставка - 0) (или самовывоз) (тц Альянс-Центральный) (тц Лидер)», содержащей признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»).

В обращении <...> указал, что на сайте в сети «Интернет»: www.mistore73.ru размещена информация о том, что телефон «Сяоми поко х3» на 128 ГБ стоит 21 450 руб., что противоречит рекламе, размещенной в поисковой системе «Mail.Ru».

В соответствии с п.п. 1 - 3 ст. 3 Федерального закона «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; 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В силу п.п. 1 - 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» вышеуказанная информация, размещенная в поисковой системе «Mail.Ru», является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - товару «Росо Х3 64/128 GB - 18.850 ».

Согласно п. 4 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 243-05 от 25.01.2021) общество с ограниченной ответственностью «Мэйл.Ру» (далее - ООО «Мэйл.Ру»), ОГРН 1027739850962, ИНН 7743001840 (исх. б/н от 08.02.2021, вх. № 828 от 15.02.2021), сообщило, что размещение рассматриваемой спорной рекламы в поисковой системе «Mail.Ru» осуществляется обществом с ограниченной ответственностью «Яндекс» (далее - ООО «Яндекс»), ОГРН 1027700229193, ИНН 7736207543 (которое является рекламодателем в отношении указанной рекламы), посредством размещения программного модуля системы «Яндекс» по показу рекламных материалов на основании договора № РС-146007-09/20 от 17.09.2020 о принятии «Мэйл.Ру» «Условий участия в Рекламной Сети Яндекса».

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 241-05 от 25.01.2021) ООО «Яндекс» (исх. № 779450 от 04.02.2021, вх. № 627 от 05.02.2021 и № 830 от 15.02.2021) сообщило, что рассматриваемая реклама размещалась в период с 23.12.2020 по 20.01.2021 в рамках договора, заключенного между ООО «Яндекс» и физическим лицом <...> на условиях оферты на оказание услуг «Яндекс.Директ». Информация о рекламодателе была заполнена рекламодателем самостоятельно посредством клиентского веб-интерфейса сервиса «Яндекс.Директ».

Согласно сведениям, размещенным на сайте в сети «Интернет»: www.mistore73.ru, деятельность по продаже мобильных телефонов осуществляет ИП <...> (ОГРИП <...>, ИНН <...>). Из сведений Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (ЕГРИП) следует, что основным видом деятельности ИП <...> является торговля розничная телекоммуникационным оборудованием, включая розничную торговлю мобильными телефонами, в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.42).

Ульяновским УФАС России в адрес Управления Федеральной налоговой службы по Ульяновской области направлен запрос (исх. № 242-05 от 25.01.2021) с целью установления адреса места регистрации ИП <...> От УФНС России по Ульяновской области (исх. № 08-18/0220 от 28.01.2021, вх. № 2 от 01.02.2021) получены сведения об адресе места регистрации предпринимателя.

В письменных пояснениях по делу № 073/05/5-82/2021 (исх. б/н от 01.04.2021, вх. № 2122 от 01.04.2021) ИП <...> сообщил, что в период с 23.12.2020 по 20.01.2021 им в торговых точках, расположенных в ТЦ «Альянс-Центральный» по адресу: г. Ульяновск, пер. Комсомольский, д. 22 и ТЦ «Лидер» по адресу: г. Ульяновск, пр. Ульяновский, д. 14, осуществлялась реализация телекоммуникационного оборудования, в том числе мобильных телефонов «Xiaomi POCO X3». В соответствии с утвержденным прайс-листом в период с 23.12.2020 по 20.01.2021 цена указанного мобильного телефона составляла 18 850 рублей. Также указанная стоимость мобильного телефона подтверждается копиями кассовых чеков, спецификации к договору целевого займа, а также скриншотом с мобильного телефона переписки с покупателями в социальных сетях. Указанные документы ИП <...> приложены к письменным пояснениям по делу

№ 073/05/5-82/2021.

В письменных пояснениях по делу № 073/05/5-82/2021 (вх. № 1738 от 22.03.2021) <...> сообщил, что в рекламе никаких указаний о том, что цена различается от комплектации, нет. Также заявителем представлена копия справки по операции по банковскому счету на сумму 21 879,00 рублей, по которой был приобретен товар по более высокой цене, чем указано в рекламе.

Согласно представленным ИП <...> документам (исх. б/н от 01.04.2021, вх. № 2122 от 01.04.2021) в период с 23.12.2020 по 20.01.2021 предпринимателем в торговых точках, расположенных в ТЦ «Альянс-Центральный» по адресу: г. Ульяновск, Комсомольский пер., д. 22 и ТЦ «Лидер» по адресу: г. Ульяновск, пр. Ульяновский, д. 14, осуществлялась реализация телекоммуникационного оборудования, в том числе мобильных телефонов «Xiaomi POCO X3» по цене 18 850 рублей, стоимость мобильного телефона подтверждается копиями кассовых чеков, спецификации к договору целевого займа, а также скриншотом с мобильного телефона переписки с покупателями в социальных сетях. Однако в представленных документах не указаны параметры телефона, а указана лишь модель «Xiaomi POCO X3». Также в переписке от 16.01.2021 на вопрос: «Цена?» Алексеем сообщено: «Актуальная по сайту».

На сайте в сети «Интернет»: www.mistore73.ru размещена информация, согласно которой цены на телефон «Xiaomi POCO X3» со встроенной памятью на 64 ГБ и 128 ГБ отличаются. Таким образом, не все телефоны марки «Xiaomi POCO X3» продавались по цене 18 850 рублей, цена зависела от характеристик, что вводило в заблуждение потребителей рекламы.

В соответствии с ч. 1 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Решением Ульяновского УФАС России от 30.04.2021 (резюлютивная часть решения объявлена 16.04.2021) по делу № 073/05/5-82/2021 реклама ИП <...> о продаже телефона «Xiaomi POCO X3» 64/128 GB», распространённая посредством системы (ресурса) «Mail.ru», признана ненадлежащей, нарушающей требования п. 4 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 3 ст. 5 указанного Федерального закона, несет рекламодатель.

Согласно п.п. 5 - 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводителем - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространителем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Распространение рекламы телефона «Xiaomi POCO X3» 64/128 GB» посредством системы (ресурса) «Mail.ru» осуществлялось на основании договора оферты на оказание услуг «Яндекс.Директ», заключенного между <...> (заказчик) и ООО «Яндекс». ООО «Яндекс», в свою очередь, заключен договор № РС-146007-09/20 от 17.09.2020 с ООО «Майл.Ру» на размещение программного модуля системы «Яндекс» по показу рекламных материалов.

Таким образом, в данном случае ИП <...> является рекламодателем и несет ответственность за нарушение п. 4 ч. 3 ст. 5 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 (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ) 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.

В соответствии со ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

ИП <...> совершено административное правонарушение, предусмотренное ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях:

1. Дата: 18.01.2021.

2. Место: г. Ульяновск.

3. Событие административного правонарушения: размещение (распространение) рекламы с нарушением требований п. 4 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

При назначении административного наказания учитываются характер совершенного административного правонарушения, степень вины лица в совершении правонарушения. В частности, учитывается, что в данном случае нарушено право потребителей рекламы на получение добросовестной рекламы.

Кроме того, состав правонарушения, квалифицируемого по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, является формальным, и угроза охраняемым общественным отношениям заключается не только в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении ИП <...> к исполнению публично-правовых обязанностей, установленных законодательством.

Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное ИП <...>, несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы, подтверждением чего является, в том числе, поступившее в Ульяновское УФАС России заявление о нарушении законодательства о рекламе (вх. № 08/ог от 18.01.2021).

Согласно п.п. 18, 18.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при квалификации правонарушения в качестве малозначительного 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. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Аналогичная правовая позиция закреплена в п. 21 постановления Пленума Верховного Суда

Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях».

Указанные обстоятельства исключают применение в данном случае ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельства, признаваемые смягчающими и отягчающими административную ответственность, отсутствуют.

ИП <...> 10.12.2017 включен в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства как микропредприятие, что подтверждается сведениями из реестра от 09.07.2021 № ИЭ9965-21-5116675. Предприниматель ранее к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не привлекался.

В соответствии со ст. 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях:

1. Некоммерческим организациям, а также 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.

2. Административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 13.15, 13.37, 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.7.5-2, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33, 19.34, 20.3, частью 2 статьи 20.28 настоящего Кодекса.

3. В случае замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение дополнительное административное наказание, предусмотренное соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, не применяется.

Согласно ч.ч. 1, 2 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

В соответствии с ч. 3 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 может быть заменено некоммерческой организации, а также являющимся субъектами малого и

среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Поскольку ИП <...> к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях ранее не привлекался, при вынесении настоящего постановления, с учетом вышеприведенных норм Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на административное наказание в виде предупреждения.

Руководствуясь статьями 3.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, 29.6, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях индивидуального предпринимателя <...>, ОГРИП <...>, ИНН <...>, наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить индивидуальному предпринимателю <...>, ОГРИП <...>, ИНН <...>, административное наказание в виде предупреждения.

На постановление может быть подана жалоба вышестоящему должностному лицу, в Федеральную антимонопольную службу (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11) либо в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством Российской Федерации в течение десяти дней со дня получения копии постановления.

Заместитель руководителя управления -

начальник отдела

<...>