

О назначении административного
наказания по делу об
административном правонарушении

<...>

<...>

<...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ АДМИНИСТРАТИВНОГО НАКАЗАНИЯ

по делу №052/04/14.3-560/2024 об административном правонарушении

16 апреля 2024 г.

г. Нижний Новгород

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области <...>. рассмотрев протокол и материалы дела №052/04/14.3-560/2024 об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении физического лица <...> (<...>), в присутствии <...>.,

УСТАНОВИЛА:

Согласно протоколу об административном правонарушении от 15.03.2024 гражданину <...> (далее — гр. <...>) вменяется правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ, Кодекс).

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела №052/04/14.3-560/2024 от 18.03.2024 рассмотрение дела назначено на 27 марта 2024 года в 14 часов 20 минут по адресу: г. Нижний Новгороде, пл. Горького, д.6, 10 этаж.

Определением об отложении и продлении срока рассмотрения дела №052/04/14.3-560/2024 от 28.03.2024 рассмотрение дела отложено на 16 апреля 2024 года в 11 часов 00 минут по адресу: г. Нижний Новгород, пл. Горького, д.6, 10 этаж.

Гр. <...> уведомлен о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении надлежащим образом (почтовый идентификатор: 60392293079279).

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.

В соответствии со статьей 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведётся производство по делу об административном правонарушении, вправе:

- знакомиться со всеми материалами дела;
- давать объяснения;
- представлять доказательства;
- заявлять ходатайства и отводы;
- пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ

Изучив материалы административного дела, должностное лицо, рассматривающее дело, приходит к следующим выводам.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области рассмотрело обращение потребителя рекламы В. (Нижегородское УФАС России не располагает согласием физического лица на использование его персональных данных) по поводу рекламы «Академия Пляжного Волейбола НН», распространенной в телеграм-канале «Миш, куда сходить?» (<https://t.me/mishakudago>), содержащей признаки нарушения ФЗ «О рекламе».

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области от 10.01.2024 по делу №052/05/18.1-3122/2023 гр. <...> признан нарушившим требования части 16 статьи 18.1 ФЗ «О рекламе».

Факты, рассмотренные в рамках дела №052/05/18.1-3122/2023, согласно

части 1 статьи 28.1 КоАП РФ послужили поводом для возбуждения настоящего административного производства.

29.10.2023 в телеграм-канале «Миш, куда сходить?» (<https://t.me/mishakudago>), размещена публикация проекта «Академия Пляжного Волейбол НН» (<https://t.me/mishakudago/2330>) следующего содержания: *«Друзья, кто также как и я любит играть в пляжный волейбол? У нас в Нижнем есть уникальное место, где можно играть на пляже даже зимой В Академии пляжного волейбола вас научат играть, даже если вы никогда не держали мяч в руках! А главное, здесь есть уникальная возможность заниматься круглый год! Единственный в городе крытый корт, интересные тренировки и профессиональный тренерский штаб! Пробное занятие бесплатно! А для опытных спортсменов есть группы уровня PRO, так что будет интересно и новичкам, и профи. Академия находится по адресу: ул. Корейская 26, фок Щелоковский. Тел: +79062417555 Сергей (Telegram, WhatsApp) VK: https://vk.com/beachvolley_nn. Всем волейбол».*

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, 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

Рассматриваемая информация размещена в телеграм-канале «Миш, куда сходить?» (<https://t.me/mishakudago>). Тематика канала определяется следующими рубриками: *«#мишгдепоесть, #мишгепозавтракать, #мишгдепообедать, #мишгдеокультуриться, #мишгдепотусить, #мишгдеразвлечься, #афиша.»*

Стилистика публикаций телеграм-канала определяется структурированным обзором автора относительно заведения, выставки или мероприятия следующего содержания: *«Общее: <...>, еда: <...>, Вкусовщина: <...>, Рубрика «Туалет»: <...>, Оценка: <...>».*

Публикация проекта «Академия Пляжного Волейбол НН»

(<https://t.me/mishakudago/2330>), размещенная в телеграм-канале не относится к тематике информационных публикаций канала, а также выбивается из стилистики оформления публикаций, размещенных в рубриках канала.

Информация о проекте «Академия Пляжного Волейбола НН», не соответствует тематике телеграм-канала «Миш, куда сходить?» (<https://t.me/mishakudago>).

В рассматриваемом случае, информация предназначена для неопределенного круга лиц, направлена на формирование интереса к проекту «Академия пляжного волейбола НН» и его продвижению на рынке.

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

Согласно части 16 статьи 18.1 ФЗ «О рекламе» реклама, распространяемая в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», за исключением рекламы, размещенной в телепрограммах и телепередачах, радиопрограммах и радиопередачах, распространяемых в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», должна содержать пометку «реклама», а также указание на рекламодателя такой рекламы и (или) сайт, страницу сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», содержащие информацию о рекламодателе такой рекламы.

Соответственно, размещение любой рекламы в сети «Интернет» должно сопровождаться пометкой «реклама». При этом следует отметить, что использование иной пометки для указания на рекламный характер информации в сети «Интернет» не предусмотрено данной нормой.

Рассматриваемая рекламная публикация размещена в телеграм-канале «Миш, куда сходить?» без пометки «реклама» и указания на рекламодателя такой «рекламы».

Таким образом, реклама проекта «Академия пляжного волейбола НН», распространенная в телеграм-канале «Миш, куда сходить?» без пометки «реклама» и указания на рекламодателя такой «рекламы», противоречит требованиям 16 статьи 18.1 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии со статьей 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных частью 16 статьи 18.1 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона «О рекламе»

рекламораспространитель — лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

По информации из системы ЕРИР, рекламораспространителем в телеграм-канале «Миш, куда сходить?» (<https://t.me/mishakudago>) является самозанятый <...>.

Таким образом, реклама, распространенная гр. <...>. противоречит требованиям части 16 статьи 18.1. ФЗ «О рекламе».

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

Таким образом, реклама проекта «Академия пляжного волейбола НН»: *«Друзья, кто также как и я любит играть в пляжный волейбол? У нас в Нижнем есть уникальное место, где можно играть на пляже даже зимой В Академии пляжного волейбола вас научат играть, даже если вы никогда не держали мяч в руках! А главное, здесь есть уникальная возможность заниматься круглый год! Единственный в городе крытый корт, интересные тренировки*

и профессиональный тренерский штаб! Пробное занятие бесплатно! А для опытных спортсменов есть группы уровня PRO, так что будет интересно

и новичкам, и профи. Академия находится по адресу: ул. Корейская 26, фок Щелоковский. Тел: +79062417555 Сергей (Telegram, WhatsApp) VK: https://vk.com/beachvolley_nn. Всем волейбол», распространенная гр. <...> с 29 октября 2023 года по 29 ноября 2023 года, в телеграм-канале «Миш, куда сходить?», является ненадлежащей, противоречит требованиям части 16 статьи 18.1 ФЗ «О рекламе».

Факт нарушения гр. <...>. указанных требований
ФЗ «О рекламе» установлен Решением Комиссии Нижегородского УФАС
России
от 10.01.20024 по делу №052/05/18.1- 3122/2023.

Материалы дела №052/05/18.1-3122/2023 являются неотъемлемой частью настоящего производства.

Нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 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 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, гр. <...> совершил правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Место совершения правонарушения — Российская Федерация.

Время совершения правонарушения — с 29.10.2023 по 29.11.2023.

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 гр. <...> 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.

Гр. <...>. 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 гр.<...> 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 №052/05/18.1-3122/2023

от 10.01.2024.

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 гр.<...>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.

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 гр. <...>(<...>) 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 2 000 (Две 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 — 16100500000001925174 (обязательно к заполнению).

Назначение платежа – Оплата штрафа по постановлению Оплата штрафа по постановлению 052/04/14.3-560/2024 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.

Административный штраф может быть оплачен по QR коду.

<...>