

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 110.03-14.3/79р об административном правонарушении

«03» июля 2017 года город Воронеж

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее по тексту - Воронежское УФАС России) Попов Виталий Геннадьевич, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 110.03-14.3/79р, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <...> (далее - <...>), в связи с непосредственным обнаружением начальником отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Воронежского УФАС России О.Г. Козининой, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения в сфере предпринимательской деятельности (ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях), в присутствии ИП <...>.

УСТАНОВИЛ:

Решением от 29 мая 2017 года № 285-28р Комиссии Воронежского УФАС России, реклама следующего содержания: «Отель, 258-21-01, Сауна, Мойка (Ковров), 258-31-01» (далее – рассматриваемая реклама) распространенная на здании, расположенном по адресу: ул. Острогжская, д. 46, признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п. 5,7 ст. 7 Федерального Закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»).

Решением от 29 мая 2017 года № 285-28р установлено следующее.

06.03.2017 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее – Воронежское УФАС России) поступило заявление Гражданина (вх. № 01-10/115). Как следует из вышеуказанного заявления в городе Воронеже на здании, расположенном по адресу: ул. Острогжская, д. 46 распространяется рассматриваемая реклама.

По мнению Гражданина, рассматриваемая реклама является недостоверной, поскольку содержит не соответствующие действительности сведения об услугах, оказываемых по вышеуказанному адресу.

Определением № 285-28р от 04.05.2017 г. (исх. № 03-16/2025) рассмотрение дела в отношении ИП <...> назначено на 10 ч. 30 мин. (мск) 18.05.2017 г.

Указанным определением, в целях всестороннего, полного и объективного выяснения всех обстоятельств дела № 285-28р, Воронежским УФАС России у ИП <...> были истребованы необходимые сведения.

18.05.2017 г. Комиссия, ознакомившись с материалами дела, изучив объяснения, документы, предоставленные лицами, участвующими в деле, установила следующее.

В соответствии с п. 1 ст. 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.

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 (п. 2 ст. 3 ФЗ «О рекламе»).

Рассматриваемая информация в соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и

направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования (Гостиничные услуги (Отель), Сауна, Мойка (Ковров), поддерживает интерес к ним и способствует продвижению на рынке.

Ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации (п. 4 ст. 3 ФЗ «О рекламе»).

В ходе рассмотрения заявления гражданина Воронежским УФАС России установлено, что по адресу: г. Воронеж, ул. Острогожская, д. 46 предпринимательскую деятельность осуществляет индивидуальный предприниматель <...>.

При этом, по договору о предоставлении недвижимого имущества в безвозмездное пользование б/н от 01.09.2016 г. <...> и <...> предоставили в безвозмездное пользование ИП <...> строение, находящееся по адресу: г. Воронеж, ул. Острогожская, д. 46.

Постановлением администрации городского округа город Воронеж № 659 от 21.07.2016 г. <...> и <...> выдано разрешение на вид использования земельного участка (адрес: г. Воронеж, ул. Острогожская, д. 46, кадастровый номер <...> :34:0405038:48) - «гостиница».

В соответствии с письмом № 6528980 от 16.11.2016 г. Контрольно-аналитического управления администрации городского округа город Воронеж: «21.07.2016 постановлением администрации городского округа город Воронеж № 659 <...> предоставлено разрешение на условно разрешенный вид использования «гостиница» земельного участка площадью 567 кв. м. по ул. Острогожская, 46 с кадастровым номером 36:34:0405038:48 (основание: заявления <...>, <...>, заключение комиссии по землепользованию и застройке городского округа город Воронеж о результатах публичных слушаний от 08.06.2016 № 09-3, с учетом рекомендации комиссии по землепользованию и застройке городского округа город Воронеж от 21.06.2016 №09-Р). Размещение предприятий автосервиса, мойки является запрещенным видом использования земельного участка в территориальной зоне Ж1 (п. 5.15 ст. 20 Правил землепользования и застройки)».

В соответствии с актом осмотра объектов наружной рекламы от 03.05.2017 г. распространение рассматриваемой рекламы не прекращено.

Согласно п. 1 ст. 4 ФЗ от 26.07.2006 № 135 «О защите конкуренции», товар - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

При этом, как следует из письменных объяснений ИП <...> (вх. № 01-10/188 от 11.04.2017 г.): «в настоящее время хозяйственная деятельность на вышеуказанных участках осуществляется только в рамках гостиничного бизнеса, какие-либо иные виды коммерческих работ не осуществляются».

Воронежским УФАС России установлено, что по адресу: г. Воронеж, ул. Острогожская, д. 46 предпринимательскую деятельность осуществляет индивидуальный предприниматель <...>.

Следовательно, именно <...> является рекламодателем рассматриваемой рекламы.

В ходе рассмотрения дела № 285-28р Заявителем было предоставлено решение Центрального районного суда города Воронежа по делу № 2а-5953/16 от 16.12.2016 г. Из указанного решения суда следует, что постановление администрации городского округа город Воронеж № 659 от 21.07.2016 г. признано незаконным и отменено.

Согласно п. 1 ст. 222 Градостроительного Кодекса РФ, самовольной постройкой является здание, сооружение или другое строение, возведенные, созданные на земельном участке, не предоставленном в установленном порядке, или на

земельном участке, разрешенное использование которого не допускает строительства на нем данного объекта, либо возведенные, созданные без получения на это необходимых разрешений или с нарушением градостроительных и строительных норм и правил.

В соответствии с п. 1 ст. 55 Градостроительного Кодекса РФ, разрешение на ввод объекта в эксплуатацию представляет собой документ, который удостоверяет выполнение строительства, реконструкции объекта капитального строительства в полном объеме в соответствии с разрешением на строительство, проектной документацией, а также соответствие построенного, реконструированного объекта капитального строительства требованиям к строительству, реконструкции объекта капитального строительства, установленным на дату выдачи представленного для получения разрешения на строительство градостроительного плана земельного участка, разрешенному использованию земельного участка или в случае строительства, реконструкции линейного объекта проекту планировки территории и проекту межевания территории, а также ограничениям, установленным в соответствии с земельным и иным законодательством Российской Федерации.

Таким образом, по состоянию на 18.05.2017 г. у ИП <...> отсутствуют законные основания для осуществления предпринимательской деятельности по оказанию Гостиничных услуг (Отель), банных услуг (Сауна) и услуг Мойки (Ковров) в строении, расположенном по адресу: г. Воронеж, ул. Острогжская, 46.

В соответствии с положением п. 5,7 ст. 7 ФЗ «О рекламе», не допускается реклама товаров, подлежащих государственной регистрации, в случае отсутствия такой регистрации (п. 5 ст. 7), а также, товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений (п. 7 ст. 7).

В соответствии с ч. 6 ст. 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных, в том числе п. 5,7 ст. 7 ФЗ «О рекламе».

Учитывая положение, п. 5,7 ст. 7 ФЗ «О рекламе», п. 1 ст 222, п. 1 ст 55 Градостроительного Кодекса РФ, решение Центрального районного суда города Воронежа по делу № 2а-5953/16 от 16.12.2016 г., а также непредставление в ходе рассмотрения дела ИП <...> разрешения на ввод в эксплуатацию объекта строительства, находящегося по адресу: ул. Острогжская, д. 46, Комиссия приходит к выводу о том, что реклама, распространяемая на здании, расположенном по адресу: ул. Острогжская, д. 46 следующего содержания: «Отель, 258-21-01, Сауна, Мойка (Ковров), 258-31-01», является ненадлежащей, поскольку нарушает требования п. 5,7 ст. 7 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 указанной статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 указанного Кодекса,

влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, ИП <...>, являясь рекламодателем ненадлежащей рекламы, совершил административное правонарушение, распространив ненадлежащую рекламу в г. Воронеже в период с Марта по май 2017 года, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

03 июля 2017 года в отношении ИП <...> составлен протокол № 110.03-14.3/79р об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

03 июля 2017 года от ИП <...> поступило ходатайство о рассмотрении дела № 110.03-14.3/79р об административном правонарушении 03 июля 2017 года в 12 ч. 10 мин. (МСК).

03 июля 2017 года Воронежским УФАС России ходатайство удовлетворено.

При вынесении Постановления учитываются все обстоятельства дела.

ИП <...>, являясь рекламодателем ненадлежащей рекламы, совершил административное правонарушение, распространив ненадлежащую рекламу в г. Воронеже в период с Марта по май 2017 года, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств исключających, смягчающих или отягчающих административную ответственность, не установлено.

Федеральным закон от 03.07.2016 N 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнена статьей 4.1.1, устанавливающей, что 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.

В соответствии со статьей 2 указанного закона данные изменения вступают в силу со дня официального опубликования (опубликовано на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> - 04.07.2016).

В силу статьи 1068 Гражданского Кодекса Российской Федерации работниками признаются граждане, выполняющие работу на основании трудового договора (контракта), а также граждане, выполняющие работу по гражданско-правовому договору, если при этом они действовали или должны были действовать по заданию соответствующего юридического лица или гражданина и под его контролем за безопасным ведением работ.

Пунктом 10 Федерального закона от 29.12.2015 N 408-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» установлено, что до 1 августа 2016 года для отнесения юридических лиц и индивидуальных предпринимателей к субъектам малого и среднего предпринимательства и для отнесения их к категориям субъектов малого и среднего предпринимательства применяются условия, установленные статьей 4 Федерального закона от 24 июля 2007 года N 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (в редакции, действовавшей до дня вступления в силу настоящего Федерального закона).

Согласно статье 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего

предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (далее - индивидуальные предприниматели), крестьянские (фермерские) хозяйства, соответствующие следующим условиям:

- средняя численность работников за предшествующий календарный год не должна превышать следующие предельные значения средней численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

а) от ста одного до двухсот пятидесяти человек включительно для средних предприятий;

б) до ста человек включительно для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до пятнадцати человек;

- выручка от реализации товаров (работ, услуг) без учета налога на добавленную стоимость или балансовая стоимость активов (остаточная стоимость основных средств и нематериальных активов) за предшествующий календарный год не должна превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

Постановлением Правительства РФ от 13.07.2015 N 702 «О предельных значениях выручки от реализации товаров (работ, услуг) для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства» установлены предельные значения выручки от реализации товаров (работ, услуг) за предшествующий календарный год без учета налога на добавленную стоимость для следующих категорий субъектов малого и среднего предпринимательства:

микропредприятия - 120 млн. рублей;

малые предприятия - 800 млн. рублей;

средние предприятия - 2 млрд. рублей.

В соответствии с реестром субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенного на сайте <https://www.nalog.ru>, ИП <...> является малым предприятием.

Согласно части 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

ИП <...> впервые совершил нарушение рекламного законодательства, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом изложенного административное наказание в отношении ИП <...> в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, подлежит замене на предупреждение.

С учетом положений ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, закрепившей цели административного наказания, предупреждение является официальным предостережением юридического лица от возможности совершения им противоправного действия.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 7, ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», ст. 4.3, 14.3, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ИП <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии со статьей 4.1.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях объявить ИП <...> предупреждение за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. Направить копию настоящего постановления ИП <...>.

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.