

О назначении административного наказания по делу об административном правонарушении

<...>

<...>

<...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу №052/04/14.3-2678/2023 об административном правонарушении

04 декабря 2023 года

г. Нижний Новгород

ВрИО заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области <...>, рассмотрев протокол и материалы дела №052/04/14.3-2678/2023 об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) в отношении физического лица - <...> (<...>г.р., место рождения: <...>, паспорт: серия <...>, номер <...>от <...>, код подразделения <...>, выдан <...>) (далее — гр. <...>), в отсутствие физического лица и (или) защитника по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

Согласно протоколу об административном правонарушении от 20.11.2023 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 №052/04/14.3-2678/2023 от 21 ноября 2023 рассмотрение дела назначено на 04 декабря 2023 года в 9 часов 35 минут: г. Нижний Новгороде, пл. Горького, д.6, 10 этаж.

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

80080890941061).

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.

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

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение потребителя рекламы - Ф. (Нижегородское УФАС России не располагает согласием лица на использование его персональных данных) по поводу рекламы, распространенной в телеграм-канале «Мой Нижний Новгород - <https://t.me/mounnovo>», содержащей признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее — ФЗ «О рекламе»).

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области от 25.10.2023 по делу №052/05/18.1-2159/2023 гражданин <...> признан нарушившим требования части 16 статьи 18.1 ФЗ «О рекламе».

Факты, рассмотренные в рамках дела №052/05/18.1-2159/2023, согласно части 1 статьи 28.1 КоАП РФ послужили поводом для возбуждения настоящего административного производства.

В период с 02.09.2023 по 12.09.2023 в телеграм-канале <https://t.me/mounnovo> распространялась информация следующего содержания:

02.09.2023 «ГИБДД теперь в Telegram! Остановил сотрудник ДПС? Как себя вести?! Канала ГИБДД ИНФО расскажет об этом и других ситуациях, которые могут возникнуть на дороге ... Перейти в ГИБДД ИНФО. Сохраните канал! ГИБДД Права и законы». Данный канал не является официальным каналом ГИБДД, а представляет услуги по информированию водителей о поведении и действиях на дороге.

04.09.2023 «Какой сумасшедший розыгрыш мы приготовили для вас! Поездка на Мальдивы, тур на Бали, путевка в Тайланд, и авиабилеты в Сочи. И это еще не все... Шок ... Итоги будут 30 сентября на канале «Загранник»;

«На WB, OZON и Яндекс Маркете часто списывают товар или просто продают за копейки ... То есть у вас есть канал со всеми скидками и акциями прямо в кармане, подписка 100% рекомендована: https://t.me/+022e_d7rjO11OTgy»;

05.09.2023 «Букеты от 499 руб в приложении Клик Маркет. Доставка букетов в Нижнем Новгороде. Огромный выбор, свежие цветы, доставка ко времени прямо в ваш дом, квартиру или офис. Скачивайте мобильное приложение по ссылке: <https://onelink.to/bpugq6>. Порадуйте своих близких вместе с Клик Маркет.»;

«Где купить качественную краску для стен, для потолка, для древесины, для металла? Магазины «Мир Красок» находится по адресу: Окский съезд, д.2 и ул. Суздальская, дом 70 (Рынок Автомол). ... Сейчас в «Мире Красок» много скидок и акций ...

Оставаться в курсе всех новинок и актуальных акций можно подписавшись на телеграм-канал магазина. https://t.me/+bu7EgD23T_41ODly»;

06.09.2023 «Дерзко послали на 3 буквы? Разнеси оппонента силой слова! Доказано, что 8 из 10 человек не могут постоять за себя в словесной дуэли. Читая канал Король говорит, вы сходу научитесь хитрым приёмам и жёстким словцам...»;

«Да ну нафиг отдыхать в России — это деньги на ветер! ... Подпишитесь, чтобы чаще отдыхать и с удовольствием колесить Туда Сюда по России.»;

07.09.2023 «Я дала себе обещание — сделать в этом году 500 девушкам и женщинам из Нижнего Новгорода фигуру балерины. Причем без диет, спортзалов и операций. ... Переходите по ссылке и пройдите простой тест — мы расскажем и ценах, расписании, подберем план тренировок именно под вас и запишем на подробное занятие, если вам все понравится: <https://mrqz.me/levita-nn>»;

«Теряетесь в торговых центрах? В 2ГИС теперь можно построить маршрут прямо до двери любого магазина в ТЦ, 2ГИС покажет все подъёмы и спуски на лифте или эскалаторе. Сейчас это работает в 2200 крупных торговых центрах России, а в будущем строить маршруты можно будет в аэропортах, вокзалах и близнец-центрах. Ищите любимый молл в своем городе и направляйтесь прямо к цели.»;

09.09.2023 «В Нижнем Новгороде сервис, позволяющий всем автомобилистам зарабатывать до 10000 рублей в месяц, размещая на своем автомобиле рекламу. Компания StickerRide появилась 10 лет назад и провела уже более 100 рекламных кампаний в 20 городах России. ... Скачать приложение и подать заявку на участие можно по ссылке <https://onelink.to/xkzuhw>.»;

«Секрет увеличения капитала: от нуля до миллиона быстрее, чем вы думаете! ... Научитесь основам трейдинга на трехдневном тренинге «Первые шаги в трейдинге». ... По итогам трех дней вы научитесь стабильно получать от 50 000 рублей доп. Дохода, следуя простым шагам. Не упустите очередную возможность — регистрируйтесь.»;

«Школа искусств в Нижнем Новгороде приглашает Вас на открытый урок актерского мастерства. ... Переходи по ссылке ниже, чтобы записаться на бесплатное пробное занятие. https://vk.com/im?media=&sel=-20889354_2 »;

10.09.2023 «Вы заметили чем наполнен рынок кроссовок? Это ужасное качество, повсюду клей, неуважительное отношение к покупателям и так далее, и тому подобное. Ужас! Но! Зайдя в магазин «freedom sneakers» вы поймете, что на самом деле значит качество и клиентоориентированность. ... »;

«Забота о вашем здоровье — наш приоритет! MedicusUnion – это цифровая платформа, объединяющая усилия лучших европейских врачей, для вашего здоровья. С нашими онлайн консультациями, вы получаете доступ к высококлассным специалистам из любой точки мира. ... Подписывайтесь на канал MedicusUnion. Приложение доступно для IOS и Android. Скачайте прямо сейчас по ссылке.»;

12.09.2023 «Срочно! Финны бессрочно продлили запрет на въезд для россиян. Казахский банк Freedom Finance перестал оформлять карты гражданам РФ!

Шенгенские визы теперь только на срок поездки! Подписчики канала «На ссаных матрасах» читают эти новости и смеются. ... Подпишись на Матрассы <https://t.me/thedukeofjermuk>.»;

«Новый способ, как покупать на Wildberries за копейки. Оказывается, какойто гений отслеживает ошибки в ценах. Забрать одежду, обувь, косметику и другие товары за 50, 100 рублей уже не кажется сказкой. Этот вундеркинд веде свой канал и сливает туда такие товары. https://t.me/+l_gEKBX9g084ZTA6.».

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.

В рассматриваемой случае, информация предназначена для неопределенного круга лиц, направлена на формирование интереса: к телеграм-каналам «ГИБДД ИНФО»; «Загранник»; «Это нам надо! Скидки WB и OZON»; «Король говорит»; «Туда Сюда по России»; «MedicusUnion» мобильному приложению «Клик Маркет»; «По благу»; магазину и телеграм-каналу «Мир красок»; студии балета и растяжки «LEVITA»; сервису «2ГИС»; сервису ООО «Стикеррайд», тренингу «Первые шаги в трейдинге»; школе искусств «Vocal Family»; магазину кроссовок «freedom sneakers» и продвижению указанных выше объектов рекламирования на соответствующих рынках.

Таким образом, информация содержит все признаки, указанные 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.

Рассматриваемые рекламные сообщения размещены в телеграм-канале «Мой Нижний Новгород» без соответствующей пометки «реклама».

Таким образом, распространенные в телеграм-канале «Мой Нижний Новгород» рекламные сообщения в связи с отсутствием пометки «реклама», противоречат требованиям части 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» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В описании телеграм-канала размещена ссылка на контакт <...> (<...>) для обращения по вопросам рекламы, размещаемой в телеграм-канале «Мой Нижний Новгород». На странице <...> в разделе «о себе» размещена информация следующего содержания: «основатель городского канала <https://t.me/moynnvnov>».

Согласно данным реестра самозанятых, гражданин <...> является плательщиком налога на профессиональный доход и зарегистрирован по адресу <...>

Таким образом, реклама, распространенная с 02.09.2023 по 12.09.2023 гр. <...>. в телеграм-канале «Мой Нижний Новгород», 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 25.10.2023 по делу №052/05/18.1-2159/2023.

Материалы дела №052/05/18.1-2159/2023 являются неотъемлемой частью настоящего производства.

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

Согласно части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем 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 02.09.2023 по 12.09.2023.

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 №052/05/18.1-2159/2023 от 25.10.2023.

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, ВРИО заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать гр. <...> (<...>г.р., место рождения: <...> паспорт: серия <...>, номер <...> от <...>, код подразделения <...>, выдан <...>) 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 – 16100500000001830432 (обязательно к заполнению).

Назначение платежа – Оплата штрафа по постановлению 052/04/14.3-2678/2023 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.

<...>