

О назначении административного наказания по делу об административном правонарушении

ИП Г<...>

<...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу №052/04/14.3-1582/2022

об административном правонарушении

07 июля 2022 года
Новгород

г . Нижний

ВрИО заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области Швецова О.Ю., рассмотрев протокол и материалы дела №052/04/14.3-1582/2022 об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, возбужденного в отношении Индивидуального предпринимателя Г<...> в отсутствие индивидуального предпринимателя, уведомленного о времени и месте рассмотрения настоящего дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

Согласно протоколу об административном правонарушении от 27.05.2022 №052/04/14.3-1582/2022 ИП Г<...> вменяется совершение правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Определением от 30.05.2022 о назначении времени и места рассмотрения дела

№052/04/14.3-1582/2022 об административных правонарушениях рассмотрение дела назначено 09 июня 2022 года в 11 часов 00 минут посредством проведения видеоконференцсвязи.

Определением от 09.06.2022 об отложении и продлении срока рассмотрения дела №052/04/14.3-1582/2022 об административном правонарушении рассмотрение дела назначено на 07 июля 2022 года в 09 часов 00 минут посредством проведения видеоконференции.

О времени и месте рассмотрения настоящего дела ИП Г<...> уведомлен надлежащим образом.

Согласно данным с официального сайта АО «Почта России» Определение от 09.06.2022 не получено, срок хранения истек (почтовый идентификатор 60392272100574).

В соответствии с п. 1 ст. 165.1 ГК РФ заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывают гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним

Согласно разъяснениям, содержащимся в абзаце втором п. 63 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23 июня 2015 г. N 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" (далее - постановление Пленума N 25), с учетом положения п. 2 ст. 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, осуществляющему предпринимательскую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя, или юридическому лицу, направляется по адресу, указанному соответственно в едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей или в едином государственном реестре юридических лиц либо по адресу, указанному самим индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом

Гражданин, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресам, перечисленным в абзаце втором данного пункта, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя (абзац третий п. 63 постановления Пленума N 25).

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

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение потребителя рекламы К. (Нижегородское УФАС России не располагает согласием физического лица на использование его персональных данных) (вх.№25057-ЭП/21 от 17.08.2021) по поводу рекламы ритуальных услуг, размещенной в социальной сети «ВКонтакте».

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области от 01.10.2021 по делу №052/05/5-2177/2021 ИП Г<...>признан нарушившим требования пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Факты, рассмотренные в рамках дела №052/05/5-2177/2021, согласно части 1 статьи 28.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях послужили поводом для возбуждения настоящего административного производства.

В августе 2021 года в социальной сети «ВКонтакте» в группе «Подслушано Городец»

(https://vk.com/wall-61007329_300271) размещена информация следующего содержания:

«Наша ритуальная служба готова оказать вам любую помощь, чтобы облегчить груз забот, связанных со смертью близкого человека

- *организация похорон*
- *подготовка соответствующих документов за вас*
- *катафалк, автобус*
- *копка могилы на любом кладбище*
- *доставка покойных по области и в регионы*
- *гробы*
- *(бюджетные, комбинированные, лакированные), кресты, венки, одежда, ритуальные принадлежности*
- *омывание*
- *поминальные обеды*
- *отпевание*
- *благоустройство могил*
- *полное содействие по всем вопросам до конца похорон* • *большой опыт работы*
- *разумные цены.*

Звонки принимаются круглосуточно. Выезд и консультация бесплатно. Скидки пенсионерам. Бюджетные похороны. Наш адрес: г. Городец, цл. Кирова, д. 17 (второй этаж, напротив Кольцова колодца)».

Размещенный текст сопровождается изображением с информацией следующего содержания: *«Первое похоронное бюро 8-***-***-**-** 8-***-***-**- **, Дмитрий. ул. Кирова 17 (2-й этаж)».*

Согласно пункту 1 статьи 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования — товар, средство индивидуализации, 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, пункт 3 этой же статьи определил, что товар — продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - «Первое похоронное бюро», товарами, в данном случае, являются ритуальные услуги.

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

Согласно пункту 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В соответствии с пунктом 29 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

В связи с этим, использование в рекламе терминов в превосходной степени: «самый», «лучший», «абсолютный», «единственный», «№1», «все» и т.п. должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной, как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами.

В рассматриваемом рекламном сообщении отсутствует критерий, по которому рекламируемой ритуальной организацией сообщается о своих преимуществах перед другими товарами, производимыми и/или реализуемыми другими продавцами.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований статьей 5 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

Согласно пункту 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

По информации ООО «Т2 Мобайл» (вх.№26965/21 от 02.09.2021), телефонные номера 8-953-561-17-78, 8-908-231-99-11, указанные в рекламном сообщении, принадлежат Г<...>.

Согласно сведениям из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, Г<...> является индивидуальным предпринимателем, зарегистрированным за основным государственным регистрационным номером <...> (основной вид деятельности — организация похорон и представление связанных с ними услуг).

Следовательно, рекламодателем рассматриваемого рекламного сообщения является ИП Г<...>.

Таким образом, реклама ИП Г<...> противоречит требованиям пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Факт нарушения ИП Г<...> указанных требований Федерального закона «О рекламе» установлен Решением Комиссии Нижегородского УФАС России от 01.10.2021 по делу №052/05/5-2711/2021.

Материалы дела №052/05/5-2711/2021 являются неотъемлемой частью настоящего административного 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 КоАП РФ 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.

Таким образом, ИП Г<...> совершил правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного протокол об административном правонарушении составлен в отношении ИП Г<...>

Место совершения правонарушения — Нижегородская область.

Время совершения правонарушения — август 2021 года.

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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Срок привлечения ИП Г<...> к административной ответственности не истек, других обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, также не установлено.

В соответствии со статьей 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 частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, является формальным и не требует материально-правовых последствий содеянного.

Таким образом, оценивая обстоятельства, должностное лицо Нижегородского УФАС России не находит исключительности в характере совершенного ИП Г<...> административного правонарушения для признания его малозначительным.

В соответствии со статьей 4.1.1 КоАП РФ некоммерческим организациям, а также лицам, являющимся субъектам малого и среднего предпринимательства, 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, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

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 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.

Таким образом, Кодексом об административных правонарушениях предусмотрена возможность применения меры административного наказания в виде предупреждения к хозяйствующим субъектам малого и среднего предпринимательства.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона №209-ФЗ от 24.07.2007 «О развитии малого и среднего предпринимательства» критериями отнесения лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность, к субъектам малого и среднего предпринимательства, являются предельная численность работников предприятий и сумма дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий год без учета НДС, а также требования к уставному капиталу хозяйственных обществ (пункт 1 части 1.1 статьи 4 Федерального закона от 24.07.2007г. №209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации»).

ИП Г<...> включен в реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, правонарушение совершено впервые.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 3.4, 4.1, 4.1.1, статьями 23.48, 26.11, 29.9-29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать ИП Г<...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и назначить данному лицу административное наказание в виде предупреждения.

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.

<...>

<...>