ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания

27.03.2018 ДЕЛО № 15486-К/05-2019

г. Ульяновск

Временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области Спиридонов Иван Иванович, рассмотрев материалы дела о совершении **индивидуальным предпринимателем К<...>вым Александром Николаевичем** (далее - *ИП К<...>в А.Н., предприниматель*), ОГРНИП 318732500026980, ИНН 732898080000, родившимся <…>, паспорт <…>, зарегистрированным по адресу: <…>, проживающим по адресу: <…>, правонарушения, предусмотренного **частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях**, в отсутствие ИП К<...>ва А.Н. (о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

В Ульяновское УФАС России поступило обращение Волго-Вятского главного управления Центрального банка Российской Федерации (исх. № Т4-38-12/27480 от 06.09.2018, вх. № 4772 от 11.09.2018) о факте распространения в г. Ульяновске наружной рекламы комиссионного магазина «Империя», нарушающей требования Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*).

По указанному обращению Ульяновским УФАС России определением от 08.10.2018 возбуждено дело № 15212/05-2018 по признакам нарушения п.п. 1 и 4 ч. 2, п. 20 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле привлечено лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ИП К<...>в А.Н.

Решением Ульяновского УФАС России от 24.12.2018 (резолютивная часть решения объявлена 13.12.2018) по делу № 15212/05-2018 реклама: «*Лучше, чем ЛОМБАРД! Империя*» и «*Лучше, чем ЛОМБАРД*», размещенная на плакатах у входа в комиссионный магазин «Империя», расположенный по адресу: г. Ульяновск, ул. Врача Михайлова, д. 30а, признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п.п. 1 и 4 ч. 2, п. 20 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе». ИП К<...>ву А.Н. выдано предписание № 13 от 24.12.2018 о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации 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 Спиридоновым И.И. вынесено определение от 14.02.2019 о возбуждении в отношении ИП К<...>ва А.Н. дела об административном правонарушении № 15486-К/05-2019 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении назначено в Ульяновском УФАС России на 14.03.2019 в 14 час. 30

мин. Определение от 14.02.2019 (исх. № 694-05 от 14.02.2019) направлено ИП К<...>ву А.Н. по адресу места жительства, указанному в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей, заказным письмом с уведомлением № 43206832551825 от 14.02.2018, которое по состоянию на 14.03.2019 предпринимателем не получено, согласно сведениям с официального сайта ФГУП «Почта России», 15.02.2019 имела место неудачная попытка вручения корреспонденции (впоследствии указанное заказное письмо возвращено в Ульяновское УФАС России по истечении срока хранения в отделении почтовой связи). Также указанное определение 12.03.2019 направлено К<...>ву А.Н. по адресу электронной почты: <…>.

По делу об административном правонарушении № 15486-К/05-2019 ИП К<...>вым А.Н. 12.03.2019 в Ульяновское УФАС России по электронной почте представлены фотоснимки мест расположения комиссионного магазина «Империя» в подтверждение исполнения предписания Ульяновского УФАС России № 13 от 24.12.2018 по делу № 15212/05-2018 о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (вх. № 1486 от 12.03.2019). По состоянию на 14.03.2019 письменных пояснений, ходатайств по делу № 15486-К/05-2019 ИП К<...>вым А.Н. в Ульяновское УФАС России не представлено.

На основании ст.ст. 28.1 - 28.3, 28.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. в отношении ИП К<...>ва А.Н., в его присутствии, составлен протокол об административном правонарушении № 84 от 14.03.2019 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. При составлении протокола ИП К<...>в А.Н. пояснил, что нарушение законодательства о рекламе им устранено. Предприниматель является субъектом малого предпринимательства, ранее к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не привлекался.

Копия протокола об административном правонарушении № 84 от 14.03.2019 и определение от 14.03.2019 о назначении рассмотрения дела № 15486-К/05-2019 в Ульяновском УФАС России на 27.03.2019 в 14 час. 30 мин. (исх. № 1307-05 от 14.03.2019) вручены под роспись ИП К<...>ву А.Н. 14.03.2019.

По состоянию на 27.03.2019 дополнительные материалы по делу ИП К<...>вым А.Н. в Ульяновское УФАС России не представлены, на рассмотрение дела предприниматель не явился.

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 15212/05-2018 и дела об административном правонарушении № 15486-К/05-2019 усматривается следующее.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение Волго-Вятского главного управления Центрального банка Российской Федерации (исх. № Т4-38-12/27480 от 06.09.2018, вх. № 4772 от 11.09.2018) о факте распространения в г. Ульяновске наружной рекламы комиссионного магазина «Империя», нарушающей требования Федерального закона «О рекламе». К заявлению приложены фотоснимки рекламы.

Информация, размещённая на верхнем элементе входа в комиссионный магазин «Империя», расположенный по адресу: г. Ульяновск, ул. Врача Михайлова, д. 30а,

имеет следующее содержание: «*ИМПЕРИЯ комиссионный магазин цокольный этаж 24 часа*». На перилах лестницы размещен баннер с информацией: «*Комиссионный магазин «Империя» Мы открылись!*». На стене дома, с левой стороны перед входом на цокольный этаж, расположен баннер, имеющий следующее содержание: «*Лучше, чем ЛОМБАРД! Империя*». Непосредственно на двери магазина также размещена информация: «*Лучше, чем ЛОМБАРД*». При этом фраза «*Лучше, чем…*» выполнена очень мелким, значительно меньшим, чем остальной текст, шрифтом.

В соответствии с п.п. 1, 2 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.

Согласно ч. 1 ст. 9 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» изготовитель (исполнитель, продавец) обязан довести до сведения потребителя фирменное наименование (наименование) своей организации, место ее нахождения (адрес) и режим ее работы. Продавец (исполнитель) размещает указанную информацию на вывеске.

В соответствии с ч. 1 ст. 5 Гражданского кодекса Российской Федерации обычаем при-знается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности, не предусмотренное законодательством правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

Таким образом, информация: «*ИМПЕРИЯ комиссионный магазин цокольный этаж 24 часа*» является вывеской, информирующей потребителей о месте нахождения объекта комиссионной торговли и режиме его работы.

При этом информация, раскрывающая условия оказания услуг, характеризующая лицо, оказывающее услуги, о проводимых организацией акциях и/или скидках или лозунги, слоганы не относится к информации, обязательной для размещения на вывеске в силу закона (Закона Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей»).

Следовательно, баннеры с информацией: «*Комиссионный магазин «Империя» Мы от-крылись!*», «*Лучше, чем ЛОМБАРД! Империя*» и «*Лучше, чем ЛОМБАРД*» являются рекламой.

Согласно п. 1 ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Кроме того, в соответствии с п. 4 ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая является актом

недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

Согласно п. 9 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - *Федеральный закон «О защите конкуренции»*) недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Согласно п. 1 ст. 14.3 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускаются иные формы недобросовестной конкуренции путем сравнения с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром путем использования слов «лучший», «первый», «номер один», «самый», «только», «единственный», иных слов или обозначений, создающих впечатление о превосходстве товара и (или) хозяйствующего субъекта, без указания конкретных характеристик или параметров сравнения, имеющих объективное подтверждение, либо в случае, если утверждения, содержащие указанные слова, являются ложными, неточными или искаженными.

В рекламе комиссионного магазина «Империя» используется выражение: «*Лучше, чем ломбард*» без указания конкретных характеристик или параметров сравнения, имеющих объективное подтверждение.

В соответствии с п. 20 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

Поскольку фраза «*Лучше, чем…*» выполнена в рекламе очень мелким, значительно меньшим, чем остальной текст, нечетким шрифтом, а слово «*ЛОМБАРД*» - очень крупным ярким шрифтом, то имеется вероятность того, что потребитель рекламы не обратит внимание на приведенную фразу, будет думать, что в данном месте располагается ломбард.

В соответствии с ч.ч. 1, 2 и 4 ст. 2 Федерального закона от 19.07.2007 № 196-ФЗ «О лом-бардах» (далее - *Федеральный закон «О ломбардах»*) ломбардом является юридическое лицо - специализированная коммерческая организация, основными видами деятельности которой являются предоставление краткосрочных займов гражданам и хранение вещей. Ломбард должен иметь полное и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке. Фирменное наименование ломбарда должно содержать слово «ломбард» и указание на его организационно-правовую форму. Ломбарду запрещается заниматься какой-либо иной предпринимательской деятельностью, кроме предоставления краткосрочных займов гражданам, хранения вещей, а также оказания консультационных и информационных услуг.

Согласно ч. 2 ст. 2.3 Федерального закона «О ломбардах» регулирование деятельности ломбардов по предоставлению краткосрочных займов осуществляется Центральным банком Российской Федерации.

Деятельность комиссионного магазина «Империя» осуществляет ИП К<...>в А.Н., не являясь юридически зарегистрированным в качестве ломбарда и не выполняя требований Федерального закона «О ломбардах».

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 24.12.2018 (резолютивная часть решения объявлена 13.12.2018) по делу № 15212/05-2018 реклама: «*Лучше, чем ЛОМБАРД! Империя*» и «*Лучше, чем ЛОМБАРД*», размещенная на плакатах у входа в комиссионный магазин «Империя», расположенный по адресу: г. Ульяновск, ул. Врача Михайлова, д. 30а, признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п.п. 1 и 4 ч. 2, п. 20 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе». ИП К<...>ву А.Н. выдано предписание № 13 от 24.12.2018 о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, которое предпринимателем исполнено.

Согласно ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных ч.ч. 2 и 3 ст. 5 указанного Федерального закона.

В соответствии с 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; рекламораспространителем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем в данном случае является ИП К<...>в А.Н.

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.

Таким образом, ИП К<...>вым А.Н. совершено административное правонарушение, предусмотренное ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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<...>ва А.Н. к исполнению публично-правовых обязанностей, установленных законодательством.

Обстоятельства, признаваемые отягчающими административную ответственность, отсутствуют.

Обстоятельствами, смягчающими административную ответственность, являются оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении, а также добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль (п.п. 4 и 7 ч. 1 ст. 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях).

Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное ИП К<...>ва А.Н., несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы.

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.

ИП К<...>в А.Н. 10.06.2018 включен в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства как микропредприятие (https://rmsp.nalog.ru/), 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. 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 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27,статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 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 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<...>в А.Н. 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 К<...>ва Александра Николаевича**, ОГРНИП 318732500026980, ИНН 732898080000, наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить **индивидуальному предпринимателю К<...>ву Александру Николаевичу**, ОГРНИП 318732500026980, ИНН 732898080000, 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.*

**Временно исполняющий обязанности**

**руководителя управления** **И.И. Спиридонов**