

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 03-07/135-2017 об административном правонарушении

«20» октября 2017 года г. Йошкар-Ола

Заместитель руководителя – начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл, рассмотрев протокол от «07» сентября 2017 года и материалы дела № 03-07/135-2017 об административном правонарушении, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя Омаров Рустама Джаллиловича (ОГРНИП 309121507500033, ИНН 121504569315,) по факту нарушения пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе», выразившегося в распространении ненадлежащей рекламы «Приволжский союз защиты страхователей. Как получить страховку по ОСАГО» (решение Комиссии Марийского УФАС России о признании рекламы ненадлежащей от 23.06.2017 №03-21/31-2017), в отсутствие ИП Омарова Р.Д.,

УСТАНОВИЛА:

Дело об административном правонарушении возбуждено в отношении ИП Омарова Рустама Джаллиловича по факту нарушения требований пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы «Приволжский союз защиты страхователей. Как получить страховку по ОСАГО», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Протокол об административном правонарушении № 03-07/135-2017 от 07 сентября 2017 года составлен ведущим специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России в соответствии со статьями 28.2, 28.3 КоАП РФ в присутствии ИП Омарова Р.Д. В адрес места регистрации ИП Омарова Р.Д. направлено уведомление о составлении протокола за исходящим № 03-07/5897, данное почтовое отправление получено 11.08.2017, о чем свидетельствует почтовое уведомление.

ИП Омаров Р.Д. от получения копии протокола от 07.09.2017 отказался, о чем составлен акт от 07.09.2017.

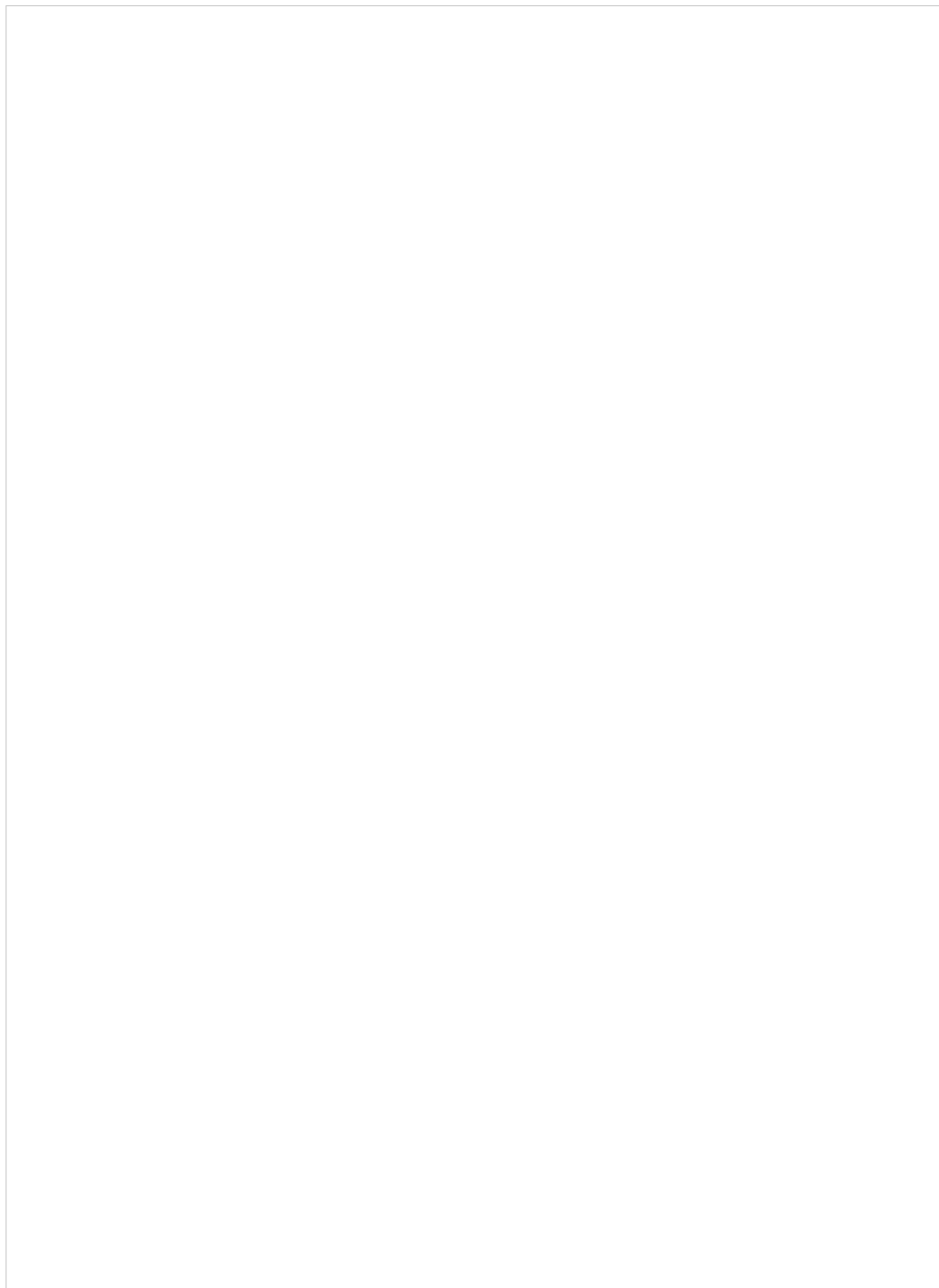
Копия протокола с указанием даты, времени и места рассмотрения дела № 03-07/135-2017 (исх.№03-07/6885 от 07.09.2017) направлена заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу места регистрации.

На момент рассмотрения дела № 03-07/135-2017 ИП Омарова Р.Д. был надлежащим образом уведомлен о дате, месте и времени рассмотрения дела. Определение об отложении от 18 октября 2017 года (исх.№03-07/8012 от 19.10.2017) было направлено по адресу места регистрации индивидуального предпринимателя. Кроме того, в адрес ИП Омарова Р.Д. направлена телеграмма с указанием даты, места, времени, рассмотрения дела. Также о дате, времени, месте рассмотрения дела ИП Омарову Р.Д. сообщено 18 октября 2017 года при рассмотрении дела, однако индивидуальный предприниматель отказался от подписания уведомления, о чем составлен акт от 18.10.2017. Таким образом, ИП Омаров Р.Д. надлежащим образом извещен о дате, времени, месте рассмотрения дела об административном правонарушении.

Событие административного правонарушения выразилось в следующем.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл поступило заявление гражданина от 24.03.2017 №87-Я о распространении листовок с недостоверной информацией об осуществлении страховых выплат по ОСАГО.

Как следует из заявления, по адресу ул. Вашская, д.8, каб.17/1, г. Йошкар-Ола распространяются листовки рекламного характера «Приволжский союз защиты страхователей. Как получить страховку по ОСАГО» следующего содержания:



По факту размещения указанной рекламы Марийским УФАС России возбуждено дело о нарушении законодательства о рекламе №03-21/31-2017 по признакам нарушения пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее- Закон о рекламе).

В соответствии со статьей 3 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.

Информация, указанная в рассматриваемой листовке, является рекламой, так как распространена при помощи рекламных листовок,

адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

Под объектом рекламирования понимают 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 (статья 3 Закона о рекламе).

Из содержания текста рекламной информации следует, что объектом рекламирования являются услуги по выплате денежных средств при наступлении страховых случаев при ДТП, а также лицо, оказывающее данные услуги под наименованием «ПРИВОЛЖСКИЙ СОЮЗ ЗАЩИТЫ СТРАХОВАТЕЛЕЙ» по адресу ул.Вашская, д.8, каб.17/1.

Целью рекламы является не просто продвижение соответствующего товара (работы, услуги), а доведение до потребителя всех необходимых сведений, способных вызвать у ее потребителя правильное (неискаженное) представление об объекте рекламирования. Недостаточная информированность потребителя обо всех условиях рекламируемого товара (работы, услуги), имеющая место в силу недобросовестного поведения организации, предоставляющей услуги или реализующей товар, приведет к неоправданным ожиданиям названного лица, прежде всего, в отношении сделки, которую он намерен заключить. Закон не предъявляет требования указать всю существенную информацию, но обязывает формировать у ее потребителя правильное (достоверное) восприятие о соответствующей продукции (товаре, услуге).

Согласно Постановлению Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами ФЗ «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 соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 5 Закона о рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит недостоверные сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

Отношения, связанные с организацией страхового дела, регулируются Законом РФ от 27.11.1992 №4015-1 «Об организации страхового дела в Российской Федерации» (далее – Закон об организации страхового дела).

В соответствии с пунктом 1 статьи 6 Закона об организации страхового дела страховщиками являются страховые организации и общества взаимного страхования, созданные в соответствии с законодательством Российской Федерации для осуществления деятельности по страхованию, перестрахованию, взаимному страхованию и получившие лицензии на осуществление соответствующего вида страховой деятельности в установленном указанным Законом порядке. Страховые организации, осуществляющие исключительно деятельность по перестрахованию, являются перестраховочными организациями.

При этом лицензия на осуществление страхования, перестрахования, взаимного страхования, посреднической деятельности в качестве страхового брокера – это специальное разрешение на право осуществления страховой деятельности, предоставленное органом страхового надзора субъекту страхового дела. Лицензия выдается страховой организации на осуществление: добровольного страхования жизни; добровольного личного страхования, за исключением добровольного страхования жизни; добровольного имущественного страхования; вида страхования, осуществление которого предусмотрено федеральным законом о конкретном виде обязательного страхования; перестрахования в случае принятия по договору перестрахования обязательств по страховой выплате).

Деятельность в области страхования ОСАГО регулируется также Федеральным законом от 25.04.2002 №40-ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств» (далее- Закон об ОСАГО). В статьях 21, 22 Закона об ОСАГО установлены требования к страховщикам, а также к организации операций по обязательному страхованию. Так, например, страховщик должен иметь в каждом субъекте Российской Федерации своего представителя, уполномоченного на рассмотрение требований потерпевших о страховых выплатах и прямом возмещении убытков, а также на осуществление страховых выплат и прямое возмещение убытков, при получении лицензии на осуществление страхования ОСАГО обязательно наличие у этой страховой организации не менее чем двухлетнего опыта осуществления операций по страхованию транспортных средств или гражданской ответственности их владельцев. В соответствии со статьей 5 Закона об ОСАГО порядок реализации прав и обязанностей сторон по договору обязательного страхования устанавливается Центральным банком Российской Федерации, которые включают в себя порядок заключения, изменения, продления, досрочного прекращения договора обязательного страхования; порядок уплаты страховой премии; перечень действий лиц при осуществлении обязательного страхования, в том числе при наступлении страхового случая; порядок определения размера подлежащих возмещению страховщиком убытков и осуществления

страховой выплаты.

Таким образом, организации, осуществляющие страхование ОСАГО обязаны иметь лицензию на осуществление страховой деятельности и должны соблюдать требования, установленные Законом об ОСАГО.

Договором обязательного страхования гражданской ответственности владельцев транспортных средств является договор страхования, по которому страховщик обязуется за обусловленную договором плату (страховую премию) при наступлении предусмотренного в договоре события (страхового случая) возместить потерпевшим причиненный вследствие этого события вред их жизни, здоровью или имуществу (осуществить страховую выплату) в пределах определенной договором суммы (страховой суммы) (статья 1 Закона об ОСАГО).

ИП Омаров Р.Д. не имеет лицензии на осуществление страховой деятельности, следовательно, не вправе осуществлять страховые выплаты, в том числе по ОСАГО.

Таким образом, рассматриваемая реклама нарушает требования пункта 2 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, поскольку содержит недостоверные сведения относительно характеристик оказываемой услуги по выплате денежных средств по ОСАГО.

Пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе предусмотрены понятия рекламодателя, рекламопроизводителя и рекламораспространителя. Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Марийским УФАС России отклоняются доводы ИП Омарова Р.Д., о том, что индивидуальный предприниматель не занимается оказанием рассматриваемых услуг, не имеет отношения к деятельности «Приволжский союз защиты страхователей» и не распространяет рассматриваемую рекламу на основании следующего.

Так, помещение по адресу ул.Вашская, д.8, каб.17/1 передано в аренду Омарову Рустаму Джакиловичу на основании договора аренды от 01.08.2016, заключенного с Пироговой Алсу Раисовной. ИП Омаров Р.Д. использует указанное помещение для осуществления предпринимательской деятельности.

Информационные вывески следующего содержания: «Выплаты по ОСАГО», «Приволжский союз защиты страхователей» в течение 2017 года были расположены при входе в офис ул.Вашская, д.8, каб.17/1.

Кроме того, в рекламе использованы контактные данные ИП Омарова Р.Д. (контактный номер телефона, домен адреса в сети интернет (электронной почты)).

На основании выписки из реестра Российской системы и плана нумерации номер абонента 30-77-50, указанный в качестве контактного в рассматриваемом извещении, принадлежит номерной ёмкости ПАО «Вымпел-Коммуникации». Данный номер согласно договору оказания услуг связи от 01.09.2016 выделен индивидуальному предпринимателю Омарову Рустаму Джалиловичу.

Кроме того, администратором доменного имени marisouz.ru, согласно ответу регистратора ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ», является Омаров Рустам Джалилович.

Из обращения гражданина следует, что реклама была распространена в здании по адресу ул.Вашская, д.8.

На основании изложенного, предпринимательскую деятельность по оказанию услуг по выплате денежных средств при наступлении страховых случаев при ДТП под наименованием «ПРИВОЛЖСКИЙ СОЮЗ ЗАЩИТЫ СТРАХОВАТЕЛЕЙ» осуществляет ИП Омаров Рустам Джалилович.

Следовательно, индивидуальный предприниматель имеет прямой коммерческий интерес к распространению и размещению рассматриваемой информации.

Таким образом, рекламодателем и рекламораспространителем рекламы является ИП Омаров Рустам Джалилович.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований пункта 2 части 3 статьи 5 Закона о рекламе установлена для рекламодателя.

Ответственность за нарушение требований части 3 статьи 5 Закона о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ. В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на должностных лиц от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

В силу примечания к статье 2.4 КоАП РФ совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники, а также лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица.

Согласно пункту 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В силу статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его

совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Одним из обстоятельств, подлежащих выяснению по делу об административном правонарушении, является виновность лица в совершении административного правонарушения (статья 26.1 КоАП РФ). В силу статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично. Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Лицо может быть признано невиновным в совершении административного правонарушения, если представит доказательства того, что им были предприняты все необходимые и достаточные меры для предотвращения правонарушения.

Антимонопольным органом установлено, что ИП Омаров Р.Д. при должной внимательности и осмотрительности при размещении рекламы мог предвидеть последствия - возможность нарушения законодательства о рекламе, имел возможность выполнить возложенную на него обязанность, и предотвратить совершение административного правонарушения, но не предпринял всех зависящих от нее мер по соблюдению действующего законодательства о рекламе.

Антимонопольный орган, на основе собранных по делу доказательств, приходит к выводу, что вина ИП Омарова Р.Д. в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе установлена.

Место совершения административного правонарушения: Республика Марий Эл, г.Йошкар-Ола.

Время совершения административного правонарушения: март 2017 года – период распространения рекламных листовок по адресу ул.Вашская, д.8.

Состав административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, совершенного ИП Омаровым Р.Д., образуют:

- объект административного правонарушения - установленный порядок производства, размещения и распространения рекламы;
- объективная сторона — действия ИП Омарова Р.Д., направленные на доведение рекламы до потребителей с нарушением пункта 2 части 3 статьи 5 Закона о рекламе;
- субъект правонарушения – ИП Омаров Р.Д.
- субъективная сторона - виновное совершение административного правонарушения, так как у ИП Омарова Р.Д. имелась возможность соблюдения законодательства о рекламе, но им не были приняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

Следовательно, установлено, что имело место событие

административного правонарушения и факт его совершения ИП Омаровым Р.Д. Кроме того, имелись основания для составления протокола об административном правонарушении, юридические признаки (противоправность, виновность, наказуемость) и все элементы состава административного правонарушения, предусмотренные нормой права (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона). Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ) не установлено. Дополнительно должностным лицом Марийского УФАС России исследован вопрос о малозначительности.

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.

Как разъяснил Верховный Суд Российской Федерации в пункте 21 постановления Пленума от 24.03.2005 №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений. При этом такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения.

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Таким образом, административные органы обязаны установить не только формальное сходство содеянного с признаками того или иного административного правонарушения, но и решить вопрос о социальной опасности деяния.

Действия ИП Омарова Р.Д. содержат нарушение законодательства о рекламе и свидетельствуют о пренебрежительном отношении индивидуального предпринимателя к исполнению своих обязанностей по соблюдению норм в сфере законодательства о рекламе.

Совершенное ИП Омаровым Р.Д. правонарушение посягает на установленные нормативными правовыми актами гарантии на защиту потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку требования законодательства о рекламе, а также установление в части 1 статьи 14.3 КоАП РФ административной ответственности за их нарушение направлены на охрану прав потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку потребители признаются слабой стороной данных отношений, не обладающей специальными познаниями.

Марийское УФАС России приходит к выводу, что совершенное правонарушение несет существенную угрозу правоохраняемым отношениям, в связи с чем, отсутствуют основания для признания его

малозначительным.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ), не установлено. В силу примечания к статье 2.4 КоАП РФ совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники, а также лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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 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.

В силу части 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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.

Совершенное должностным лицом административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, не относится к исключениям, установленным частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ. Предупреждение не входит в число наказаний, предусмотренных санкцией части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно сведениям, содержащимся на сайте Федеральной налоговой службы <https://rmsp.nalog.ru> в разделе «Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства» Омаров Рустам Джалилович (ИНН 121504569315) является субъектом малого предпринимательства.

Сведения о том, что ИП Омаров Р.Д. ранее привлекался за совершение аналогичного правонарушения, в материалах дела отсутствуют. Аналогично отсутствует документально подтвержденная информация о возникновении 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 при совершении рассматриваемого правонарушения, наличии материального ущерба.

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 является официальным предостережением лица о недопустимости противоправного поведения. Вынесение предупреждения является профилактической мерой, которая призвана побудить правонарушителя к добровольному исполнению нарушенной им же обязанности, способствовать выполнению им правовых обязанностей. Вместе с тем применение этой меры, как и других административных санкций, влечет для правонарушителя неблагоприятные правовые последствия. Субъект ответственности в течение года считается лицом, привлекавшимся к административной ответственности.

Должностное лицо Марийского УФАС России, оценив представленные доказательства в их совокупности, принимает во внимание вышеизложенные конкретные обстоятельства совершения административного правонарушения, отсутствие отягчающих ответственность обстоятельств и считает, что для достижения целей административного наказания, установленных частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ ИП Омаров Р.Д. достаточно такой меры административного наказания как предупреждение.

Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 2.10, 3.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, ч. 5 ст. 14.3, 23.48, ч. 1 ст. 29.9, 29.10 КоАП РФ, статьями 25, 33, 38 Закона о рекламе,

ПОСТАНОВИЛА:

Привлечь индивидуального предпринимателя Омарова Рустама Джаллиловича (31.08.1982 г.р., место рождения: Марийская АССР, паспорт <...> выдан Заречным ОМ УВД г. Йошкар-Олы, адрес регистрации: ул. Петрова, д.27, кв.30, г. Йошкар-Ола, РМЭ, ОГРНИП 309121507500033, ИНН 121504569315) к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить ему наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частью 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ 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.

Заместитель руководителя-

начальник отдела