

О назначении административного наказания по делу об административном правонарушении

ИП Бебениной Д.А.

<..>

электронная почта:

<..>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу №052/04/14.3-248/2022

об административном правонарушении

16 февраля 2022 года г. Нижний Новгород

ВрИО заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области <..>., рассмотрев протокол и материалы дела №052/04/14.3-248/2022 об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, возбужденного в отношении ИП Бебениной Д.А. <..>, в отсутствие представителя индивидуального предпринимателя, уведомленного о времени и месте рассмотрения настоящего дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

Согласно протоколу об административном правонарушении №052/04/14.3-248/2022 от 03.02.2022 ИП Бебениной Д.А. вменяется

совершение правонарушения ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела №052/04/14.3-248/2022 от 03.02.2022 рассмотрение дела назначено на 16 февраля 2022 года в 09 часов 15 минут посредством проведения видеоконференцсвязи.

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 поступили материалы, направленные Волго-Вятским главным управлением Центрального Банка Российской Федерации (вх.№27785/21 от 08.09.2021), по поводу рекламной деятельности ИП Бебениной Д.А., содержащей, по мнению заявителя, признаки нарушения рекламного законодательства.

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области от 01.12.2021 по делу №052/05/28-3258/2021 ИП Бебенина Д.А. признана нарушившей требования пункта 1 части 3 и части 7 статьи 5, пункта 7 статьи 7, частей 13 и 14 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

Факты, рассмотренные в рамках дела №052/05/28-3258/2021, согласно части 1 статьи 28.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях послужили поводом для возбуждения настоящего административного производства.

В доме №126 по Московскому шоссе, на первом этаже размещен торгово-офисный центр, в том числе комиссионный магазин «Золотое руно».

На входе в магазин размещены конструкции с информацией следующего содержания: «Деньги под залог»; «Комиссионный магазин Золотое руно»; «Продажа ювелирных изделий»; «Распродажа не выкупленной техники»; «выгоднее, чем ЛОМБАРД...»; «Статус постоянного клиента 15% в месяц. Даем максимум за ювелирные изделия».

По данному факту, специалистами Нижегородского УФАС России, составлен Акт наблюдения от 23.09.2021.

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 его 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.

Согласно пункту 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» финансовая услуга – банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц.

Сообщения направлены на привлечение внимания к объекту рекламирования — комиссионному магазину «Золотое руно», товарами являются услуги ломбарда и финансовые услуги по предоставлению займов.

Таким образом, рассматриваемые сообщения отвечают определению, указанному в пункте 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», а, следовательно, являются 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 рекламном сообщении: «выгоднее, чем ломбард», информация, подтверждающая достоверность утверждения, отсутствует.

В соответствии с частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре,

об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы, не допускается.

Поскольку фраза: «выгоднее чем...» выполнена в рекламе очень мелким шрифтом, значительно меньше, чем остальной текст, 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.

Следовательно, использование слова «Ломбард» может ввести обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями в заблуждение относительно характера оказываемых финансовых услуг.

Таким образом, реклама «выгоднее, чем ломбард...» противоречит требованиям части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама, товаров на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений. Лицензирование государством отдельных видов деятельности направлено на защиту прав граждан, их законных интересов, нравственности и здоровья, а также на установление правовых основ единого рынка.

Лицензия гарантирует потребителю обязательное соблюдение хозяйствующим субъектом лицензионных требований и условий, предъявляемых законом к данному виду деятельности.

Несоблюдение таких требований и условий несет в себе угрозу законным правам и интересам граждан.

Виды деятельности, для осуществления которых необходимо получение специального разрешения (лицензии), установлены Федеральным законом от 08.08.2001 №128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности". Однако установленный в статье 17 названного Закона перечень лицензируемых видов деятельности не является исчерпывающим.

Статья 1 Федерального закона "О лицензировании отдельных видов деятельности" содержит перечень видов деятельности, на которые его действие не распространяется и лицензирование которых регулируется рядом иных федеральных законов.

Под лицензией понимается специальное разрешение на осуществление конкретного вида деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий, выданное лицензирующим органом

юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю. Органы исполнительной власти, уполномоченные на выдачу разрешений (лицензий) на осуществление отдельных видов деятельности, определяются федеральным законодательством и правительственными нормативными актами.

Норма статьи 7 ФЗ «О рекламе» запрещает не только рекламу товаров, производство которых осуществлялось без лицензии, но и рекламу самого юридического лица, осуществляющего деятельность при отсутствии лицензии.

Перечень организаций, осуществляющих деятельность ломбардов, содержится в государственном реестре, который ведется Центральным Банком Российской Федерации. Комиссионный магазин «Золотое руно» не является ломбардом, в реестре ломбардов не состоит.

В соответствии с частью 13 статьи 28 ФЗ «О рекламе» реклама услуг по предоставлению потребительских займов лицами, не осуществляющими профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов в соответствии с Законом о потребительском кредите, не допускается.

Согласно части 14 статьи 28 ФЗ «О рекламе» если оказание банковских, страховых и иных финансовых услуг или осуществление финансовой деятельности может осуществляться только лицами, имеющими соответствующие лицензии, разрешения, аккредитации либо включенными в соответствующий реестр или являющимися членами соответствующих саморегулируемых организаций, реклама указанных услуг или деятельности, оказываемых либо осуществляемой лицами, не соответствующими таким требованиям, не допускается.

Перечень организаций, осуществляющих деятельность ломбардов, содержится в государственном реестре, который ведется Центральным Банком Российской Федерации. При быстром прочтении или прочтении с большого расстояния информации, расположенной на рекламной конструкции комиссионного магазина, потребитель может сделать вывод о том, что комиссионный магазин оказывает услуги ломбарда. «Золотое руно» не является ломбардом, в реестре ломбардов не состоит.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 19.07.2007 «О ломбардах» ломбардом является юридическое лицо, зарегистрированное в форме хозяйственного общества, сведения о котором внесены в государственный реестр ломбардов в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом и нормативным актом Банка России, и основными видами деятельности которого

являются предоставление краткосрочных займов гражданам (физическим лицам) под залог принадлежащих им движимых вещей (движимого имущества), предназначенных для личного потребления, и хранение вещей.

Согласно пункту 1.1 статьи 2 Федерального закона «О ломбардах» ломбарды вправе осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов в порядке, установленном Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)».

Деятельность в магазине «Золотое руно», расположенном по адресу: г. Нижний Новгород, Московское шоссе, д. 126 осуществляет ИП Бебенина Д.А.<..>.

Поскольку ИП Бебенина Д.А. не относится к субъектам, которые в соответствии со статьей 4 Федерального закона «О потребительском кредите (займе)» имеют право осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению займов, реклама противоречит требованиям пункта 7 статьи 7 и части 13 и 14 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований статьи 5, пункта 7 статьи 7, частей 1, 13, 14 статьи 28 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.

Рекламодателем рекламного сообщения является ИП Бебенина Д.А.

Таким образом, реклама ИП Бебениной Д.А. *«Деньги под залог»; «Комиссионный магазин Золотое руно»; «Продажа ювелирных изделий»; «Распродажа не выкупленной техники»; «выгоднее, чем ЛОМБАРД...»; «Статус постоянного клиента 15% в месяц. Даем максимум за ювелирные изделия»* противоречит требованиям пункта 1 части 3 и части 7 статьи 5, пункта 7 статьи 7, частей 13 и 14 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

Факт нарушения ИП Бебениной Д.А. указанных требований Федерального закона «О рекламе» установлен Решением Комиссии Нижегородского УФАС России от 01.12.2021 по делу №052/05/28-3258/2021.

Материалы дела №052/05/28-3258/2021 являются неотъемлемой частью настоящего дела об административном правонарушении.

Нарушение законодательства о рекламе образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, реклампроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, - 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 Бебенина Д.А. совершила правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного протокол об административном правонарушении составлен в отношении ИП Бебениной Д.А.

Место совершения правонарушения — г. Нижний Новгород.

Время совершения правонарушения — 23 сентября 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 Бебениной Д.А. 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 степень 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 Бебениной Д.А. 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 24.07.2007г. «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 Бебенина Д.А. включена в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства (Выписка №ИЭ9965-22-6042886), правонарушение совершено впервые.

Исходя из изложенного, должностное лицо считает возможным применить к ИП Бебениной Д.А. административное наказание в виде предупреждения.

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 Бебенину Д.А.<..> виновной 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.

<..>

<..>