

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения по делу № 043/04/14.3-1011/2022

об административном правонарушении

«12» декабря 2022 г.

г. Киров

<...>, рассмотрев протокол от 25.11.2022 № 043/04/14.3-1011/2022, составленный <...> в отношении индивидуального предпринимателя <...>, в связи с нарушением статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Кировского УФАС России по делу № 043/05/8-658/2022 (резольютивная часть решения оглашена 29 августа 2022 года; в полном объеме решение изготовлено 12 сентября 2022 года) признана ненадлежащей реклама товаров при дистанционном способе их продажи: «Европа пицца. <...>. Доставка пиццы и роллов. europapizza.ru», размещенная на задней и боковых сторонах кузова транспортного средства (прицепа) с государственным регистрационным знаком <...> 43, находящемся на парковке около ТЦ «Баско» по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>, поскольку она противоречит требованиям статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»).

Решением установлено, что рекламодателем и рекламораспространителем вышеуказанной рекламы является ИП <...>, который несет ответственность за нарушение требований статьи 8 Федерального закона «О рекламе».

Нарушение заключается в следующем.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области поступило заявление физического лица <...> по вопросу размещения рекламы службы доставки «Европа пицца» на задней и боковых сторонах кузова транспортного средства (прицепа) с государственным регистрационным знаком <...> 43, находящемся на парковке около ТЦ «Баско» по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>, нарушающей, по мнению физического лица, требования законодательства Российской Федерации о рекламе.

Из письма ИП <...> следует, что он осуществляет хозяйственную деятельность в компании «Европа пицца».

В соответствии с пунктом 1 статьи 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», объект рекламирования – это 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.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Кировским УФАС России установлено, что на задней и боковых сторонах кузова транспортного средства (прицепа) с государственным регистрационным знаком <...> 43, находящемся на парковке около ТЦ «Баско» по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...> размещена информация следующего содержания: «*Европа пицца.<...>. Доставка пиццы и роллов. europapizza.ru*» (акты фиксации от 15.06.2022, от 02.06.2022).

Информация: «*Европа пицца.<...>. Доставка пиццы и роллов. europapizza.ru*», размещенная на задней и боковых сторонах кузова транспортного средства (прицепа) с государственным регистрационным знаком <...> 43, находящемся на парковке около ТЦ «Баско» по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>, обладает всеми юридически значимыми признаками рекламы, а именно:

- распространена с помощью транспортного средства (прицепа) и является наружной рекламой;
- адресована неопределенному кругу лиц – всем лицам, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования (неперсонифицированный характер);
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (товарам, реализуемым дистанционным способом (роллы, пицца) и услуге по доставке роллов и пиццы «Европа пицца»), формирование и поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии со статьей Федерального закона «О рекламе», в рекламе товаров при дистанционном способе их продажи должны быть указаны сведения о продавце таких товаров: наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица; фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

В силу части 2 статьи 497 Гражданского кодекса Российской Федерации договор розничной купли-продажи может быть заключен на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара посредством

каталогов, проспектов, буклетов, фотоснимков, средств связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и других) или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара).

Аналогичное определение продажи товаров дистанционным способом даны в статье 26.1 Федерального закона от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей».

Продажа рекламируемого товара осуществляется дистанционным способом (посредством размещения на задней и боковых сторонах кузова транспортного средства (прицепа) с государственным регистрационным знаком <...> 43, находящемся на парковке около ТЦ «Баско» по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>).

В данном случае ознакомление потребителем с предложенными продавцом товарами происходит посредством изучения информации, размещенной на транспортном средстве (прицепе), исключается возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении договора, решение о выборе конкретного товара из представленного ассортимента и совершении покупки покупатель принимает до оформления заказа, его доставки и оплаты.

Соответственно, рассматриваемая информация является рекламой товаров при дистанционном способе продажи.

В рассматриваемой рекламной информации, распространенной на задней и боковых сторонах кузова транспортного средства (прицепа) с государственным регистрационным знаком <...> 43, находящемся на парковке около ТЦ «Баско» по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>, отсутствуют сведения о продавце таких товаров (фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя), что нарушает требования статьи 8 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частями 6, 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований статьи 8 Федерального закона «О рекламе» несут рекламодатель и рекламораспространитель.

Согласно пункту 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламодателем понимается изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно пункту 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламораспространителем понимается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, установлено, что рекламодателем и рекламораспространителем спорной рекламы является ИП <...> (ИНН: <...>, ОГРНИП: <...>), который несет ответственность за нарушение требований статьи 8 Федерального закона «О рекламе».

Указанный факт нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в полном объеме подтверждается имеющимися материалами и решением по делу № 043/05/8-658/2022.

В соответствии со статьей 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.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламораспространителем законодательства о рекламе 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.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ 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 <...> (ИНН: <...>, ОГРНИП: <...>) несет административную ответственность как должностное лицо.

Письмом Кировского УФАС России от 27.10.2022 № 4111/04 ИП <...> уведомлялся о дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении – 28.11.2022 в 14 часов 00 минут.

Уведомление о составлении протокола было направлено заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу регистрации ИП <...>, указанному в ЕГРИП (610000, г. Киров, ул. <...>, д. <...>, кв. <...>).

О дате времени и месте составления протокола об административном правонарушении ИП <...> считается уведомленным надлежащим образом (согласно информации, содержащейся в уведомлении о вручении отправления с почтовым идентификатором <...>, уведомление о составлении протокола было вручено адресату 03.11.2022).

28.11.2022 в 14 часов 00 минут должностным лицом Кировского УФАС России <...> в отношении ИП <...> составлен протокол № 043/04/14.3-1011/2022 об административном правонарушении.

На составление протокола об административном правонарушении явился ИП <...>, который факт нарушения признал, сообщил об устранении нарушения, просил применить к нему меру административного наказания в виде предупреждения, в соответствии с положениями части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Определением от 28.11.2022 о назначении времени и места рассмотрения дела № 043/04/14.3-1011/2022 об административном правонарушении рассмотрение протокола назначено на 12.12.2022 в 09 часов 15 минут.

О дате, времени и месте рассмотрения протокола об административном правонарушении ИП <...> уведомлен надлежащим образом (протокол от 28.11.2022 № № 043/04/14.3-1011/2022 об административном правонарушении и определение от 28.11.2022 о назначении времени и места рассмотрения дела № 043/04/14.3-1011/2022 об административном правонарушении вручены ИП <...> 28.11.2022 лично под расписку, о чем свидетельствуют отметки в вышеуказанных документах).

На рассмотрение протокола об административном правонарушении ИП <...> не явился, представителя не направил, ходатайств не заявлял.

Протокол рассмотрен в отсутствие ИП <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения протокола об административном правонарушении.

<...>, изучив материалы административного дела, находит вину ИП <...> в совершении административного правонарушения установленной и доказанной.

Факт совершения правонарушения ИП <...> подтверждается:

- решением Комиссии Кировского УФАС России от 12.09.2022 г. по делу № 043/05/8-658/2022;
- материалами административного дела № 043/04/14.3-1011/2022;
- протоколом об административном правонарушении от 28.11.2022 № 043/04/14.3-1011/2022.

Оценивая собранные по делу доказательства, должностное лицо Управления <...> находит, что действия ИП <...> правильно квалифицированы по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Событием является установленный факт нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выразившийся в определении содержания и распространении рекламы товаров при дистанционном способе их продажи на задней и боковых сторонах кузова транспортного средства (прицепа) с государственным регистрационным знаком <...> 43, находящемся на парковке около ТЦ «Баско» по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...> в отсутствие сведений о продавце таких товаров (фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя) в нарушение требований статьи 8 Федерального закона «О рекламе».

Согласно части 1 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Срок давности привлечения лица к административной ответственности исчисляется с 21.06.2022 (дата фиксации ненадлежащей рекламы).

Место совершения административного правонарушения: территория распространения рекламы товаров при дистанционном способе их продажи: «Европа пицца. <...>. Доставка пиццы и роллов. europapizza.ru» на задней и боковых сторонах кузова транспортного средства (прицепа) с государственным

регистрационным знаком <...> 43, находящемся на парковке около ТЦ «Баско» - Кировская область, г. Киров, ул. <...>, д. <...>.

Время совершения административного правонарушения: дата фиксации рекламы: «Европа пицца. <...>. Доставка пиццы и роллов. europapizza.ru», размещенной на задней и боковых сторонах кузова транспортного средства (прицепа) с государственным регистрационным знаком <...> 43, находящемся на парковке около ТЦ «Баско» по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...> – 21.06.2022.

Объектом административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы.

Объективной стороной административного правонарушения являются действия по определению содержания и распространению рекламы товаров при дистанционном способе их продажи на задней и боковых сторонах кузова транспортного средства (прицепа) с государственным регистрационным знаком <...> 43, находящемся на парковке около ТЦ «Баско» по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...> в отсутствие сведений о продавце таких товаров (фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя) в нарушение требований статьи 8 Федерального закона «О рекламе».

Субъектом административного правонарушения является ИП <...> (ИНН: <...>, ОГРНИП: <...>).

В соответствии с частью 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В данном случае установлено, что у ИП <...> имелась возможность для соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе, но ИП <...> не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Согласно части 2 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.

Соответственно субъективная сторона при совершении административного правонарушения характеризуется виной субъекта в форме неосторожности, поскольку ИП <...> не предвидел возможности наступления вредных последствий, хотя мог их предвидеть.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законодательством требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, совершенные ИП <...> действия по определению содержания и распространению рекламы товаров при дистанционном способе их продажи на задней и боковых сторонах кузова транспортного средства (прицепа) с государственным регистрационным знаком <...> 43, находящемся на парковке около ТЦ «Баско» по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>, в отсутствие сведений о

продавце таких товаров (фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя) в нарушение требований статьи 8 Федерального закона «О рекламе» содержат состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ в качестве смягчающих вину обстоятельств установлено: совершение административного правонарушения впервые; признание вины; 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.

Отягчающие вину обстоятельства, предусмотренные статьей 4.3 КоАП РФ не установлены.

Оснований для прекращения производства по делу не имеется.

Рассматриваемое правонарушение не может быть признано малозначительным. Как разъяснил Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 18 Постановления от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел 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. Пленум Верховного Суда Российской Федерации в п. 21 Постановления от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ» указал, что 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.

В рассматриваемом случае состав административного правонарушения является формальным, следовательно, правонарушение является общественно-опасным с момента его совершения, независимо от наступления каких-либо последствий. При этом сама общественная опасность выражается в пренебрежительном отношении к исполнению публично-правовых обязанностей и соблюдению требований действующего рекламного законодательства.

Основанием для освобождения от ответственности могут служить обстоятельства, вызванные объективно непреодолимыми либо непредвиденными препятствиями, находящимися вне контроля лица, при соблюдении той степени добросовестности, которая требовалась от него в целях соблюдения законодательно установленных требований. Однако доказательств наличия указанных обстоятельств в материалы дела не представлено.

С учетом конкретных обстоятельств дела, учитывая характер и степень общественной опасности совершенного правонарушения, которая выразилась в

пренебрежительном отношении к исполнению публично – правовых обязанностей в сфере рекламного законодательства, основания для освобождения ИП <...> от административной ответственности ввиду малозначительности в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 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.

В соответствии с ч. 2 ст. 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.

Установлено, что правонарушение, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.3 КоАП РФ, совершено ИП <...> впервые.

С учетом отсутствия оснований, установленных частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ, считаю возможным применить к ИП <...> меру ответственности в виде предупреждения.

Руководствуясь статьями 3, 8, 33, 38 Федерального закона «О рекламе», статьями 2.1, 2.4, 3.4, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать индивидуального предпринимателя <...> (ИНН: <...>, ОГРНИП: <...>) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к индивидуальному предпринимателю <...> (ИНН: <...>, ОГРНИП: <...>) меру ответственности в виде предупреждения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса РФ 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.