

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 024/04/14.3-467/2022 об административном правонарушении

06 апреля 2023 года

г. Красноярск

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю ., рассмотрев дело об административном правонарушении № 024/04/14.3-467/2022, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя Евдокимова (ОГРНИП: 320246800047656,) (далее – ИП Евдокимов В.Н.), о совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Красноярского УФАС России поступило обращение Пряшина В.В. (вх. № 13638 от 01.08.2022) по факту распространения в поисковой системе «Яндекс» рекламы, содержащей фразу «Лучшая тату студия в Красноярске» (далее – реклама), нарушающей, по мнению Заявителя, требования Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»).

По результатам рассмотрения вышеуказанного заявления Красноярским УФАС России в отношении ИП Евдокимова В.Н. 21.09.2022 было возбуждено дело № 024/05/5-2508/2022 по признакам нарушения требований, установленных пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» (далее – Дело).

В ходе рассмотрения названного дела было установлено следующее.

В поисковой системе «Яндекс», в разделе «Дзен» размещена реклама тату студии следующего содержания: «history-tattoo.com_ Реклама_ Имеются противопоказания. Проконсультируйтесь с врачом_ Лучшая тату студия в Красноярске_ history-tattoo.com_ Студия с 6 летним опытом работы, 10000 довольных клиентов!» (далее – Реклама). Указанная информация отображена на приложенном к обращению скриншоте, сделанном 01.08.2022 в 13:25. Информация адресована неопределенному кругу лиц с целью продвижения услуг тату студии.

Согласно информации указанной в рекламе, тату салон имеет свой сайт history-tattoo.com.

Специалистами Красноярского УФАС России был произведен осмотр сайта <http://www.history-tattoos.com/>. В ходе осмотра было установлено, что на указанном сайте нет данных о том, кто является рекламодателем, указан номер телефона салона. При обращении по номеру телефона, указанному на сайте ([89039593078](tel:89039593078)), Красноярское УФАС выяснило, что у организации есть ИНН: 243801098900 (акт от 31.08.2022).

Красноярское УФАС России направило запрос в межрайонную ИФНС № 23 по Красноярскому краю о представлении сведений о владельце указанного ИНН.

В адрес Красноярского УФАС России от межрайонной ИФНС № 23 по Красноярскому краю поступили сведения о владельце указанного ИНН (вх. № 64 от 19.09.2022). Согласно представленной информации следует, что ИНН 243801098900 принадлежит индивидуальному предпринимателю Евдокимов Вячеславу Николаевичу.

Красноярское УФАС России направило запрос в ООО «Яндекс» о представлении сведений о рекламодателе рассматриваемой рекламы.

Согласно письму ООО «Яндекс» (вх. № 692-ЭП/23 от 13.01.2023) указанная реклама размещалась а сервисе «Яндекс» в период с 28.07.2022 по 16.11.2022, рекламодателем является Вячеслав Евдокимов, согласно договора, заключенного на условиях Оферты на оказание услуг «Яндекс.Директ», расположенной в сети Интернет по адресу: https://yandex.ru/legal/oferta_direct/ (подтверждается актом об оказанных услугах № УВ-10167120 от 31.07.2022).

Красноярское УФАС России направило запрос в ПАО «ВымпелКом» о представлении сведений о владельце абонентского номера +7-903-959-30-78. Согласно письму ПАО «ВымпелКом» (вх. № 812/23 от 16.01.2023) указанный номер выделен Евдокимову В.Н. на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» № 590620343 от 23.02.2016.

Также, согласно данных, указанных на сайте <https://www.reg.ru/whois/www.history-tattoos.com>, регистратором доменного имени <https://www.history-tattoos.com/> является Вячеслав Евдокимов.

Изложенные фактические обстоятельства позволяют сделать вывод о том, что рекламодателем указанной Рекламы является ИП Евдокимов В.Н.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «О рекламе» реклама – это 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.

Рассматриваемая Реклама содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не

рекламного характера: предназначена неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования. Реклама призвана формировать и поддерживать интерес к товарам и услугам, реализуемым соответствующим рекламодателем.

Согласно части 1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

На основании пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «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 рассматриваемой Рекламе содержится утверждение: «Лучшая тату студия в Красноярске».

В Постановлении Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» При рассмотрении дел о признании рекламы недостоверной судам указано, что информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре, его качестве, потребительских свойствах.

В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Поэтому 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 (Закона о рекламе).

В рассматриваемой рекламе не указаны критерии, по которым осуществляется сравнение с другими организациями, предоставляющими схожие услуги. Не представлено подтверждение факта что Барбершоп «История» является «Лучшей тату студией в Красноярске».

По итогам рассмотрения Дела принято решение № 024/05/5-2508/2022 от 19.01.2023:

1. Признать ненадлежащей Рекламу, распространенную ИП Евдокимовым В.Н., поскольку она нарушает требования пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».
2. Предписание не выдавать, в связи с тем обстоятельством, что распространение Рекламы прекращено.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Красноярского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении ИП Евдокимова В.Н. дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Указанные действия образуют состав административного правонарушения предусмотренного статьей 14.3 КоАП.

В соответствии с частью 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 Евдокимов В.Н., являясь рекламодателем ненадлежащей Рекламы, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Факты нарушения удостоверяются:

1. Решением Комиссии Красноярского УФАС России от 19.01.2023 по делу № 024/05/5-2508/2022 о нарушении законодательства о рекламе;

2. Материалами дела № 024/05/5-2508/2022 о нарушении законодательства о рекламе.

Письмом Красноярского УФАС России от 01.02.2023 (исх. № АГ/1607/23 от 01.02.2023) ИП Евдокимову В.Н. было предложено явиться 22.02.2023 в 11 часов 30 минут в Красноярское УФАС России по адресу: г. Красноярск, пр. Мира, 81 «д», каб. 7 для составления протокола об административном правонарушении.

В назначенное время ИП Евдокимов В.Н. на составление протокола не явился.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» указанное письмо Красноярского УФАС России с почтовым идентификатором 80083481519380, на дату составления протокола возвращено отправителю из-за истечения срока хранения.

Согласно части 1 статьи 25.15 КоАП лица, участвующие в производстве по делу об административном правонарушении, извещаются или вызываются в суд, орган или к должностному лицу, в производстве которых находится дело, заказным письмом с уведомлением о вручении, повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова и его вручение адресату.

При этом КоАП не содержит каких-либо ограничений, связанных с извещением лица о месте и времени составления протокола об административном правонарушении, в связи с этим оно в зависимости от конкретных обстоятельств дела может быть произведено с использованием любых доступных средств связи или доставки, позволяющих контролировать получение информации лицом, которому такое извещение направлено.

В Постановлении Пленума ВАС РФ от 24.03.2005 №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» (далее – Постановление) разъяснено, что лицо, в отношении которого ведется производство по делу, считается извещенным о времени и месте судебного рассмотрения и в случае, когда из указанного им места жительства (регистрации) поступило сообщение об отсутствии адресата по указанному адресу, о том, что лицо фактически не проживает по этому адресу либо отказалось от получения почтового отправления, а также в случае возвращения почтового отправления с отметкой об истечении срока хранения.

Избранный способ направления соответствующего извещения согласуется с положениями части 1 статьи 25.15 КоАП.

В Постановлении Пленума ВАС РФ от 02 июня 2004 года № 10 «О некоторых вопросах,

возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» (далее – Постановление) разъяснено, что при оценке надлежащего уведомления лица, привлекаемого к административной ответственности либо в отношении которого ставится вопрос о возбуждении дела об административном правонарушении, надлежит иметь в виду, что не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением, несмотря на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств).

При наличии обстоятельств, в которых адресат имел возможность получить определение, но уклонился от совершения указанных действий, лицо, привлекаемое к ответственности, считается уведомленным о совершении в отношении него соответствующей административной процедуры (п. 24.1 Постановления).

Согласно сведениям, полученным из выписки ЕГРИП, адрес регистрации ИП Евдокимова В.Н.:

Факт направления уведомления о составлении протокола исх. № АГ/1607/23 от 01.02.2023 по почте подтверждается копией списка внутренних почтовых отправок Красноярского УФАС России № 4130 от 02.02.2023 содержащего указание на письмо с таким номером.

Следовательно, ИП Евдокимов В.Н., корреспонденция которому направлялась на адрес, указанный в ЕГРИП, является надлежащим образом уведомленным о времени и месте составления настоящего протокола.

На составление протокола ИП Евдокимов В.Н., уведомленный надлежащим образом о месте и времени составления протокола, не явился, защитника не направил.

В соответствии с п. 4.1 ст. 28.2 КоАП в случае неявки физического лица, или законного представителя физического лица, или законного представителя юридического лица, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в их отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен.

При указанных обстоятельствах протокол составлен 22.02.2023 в отсутствие ИП Евдокимова В.Н. в соответствии с пунктом 4.1 части 1 статьи 28.2 КоАП.

Определением от 22.02.2023 о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении рассмотрение дела № 024/04/14.3-467/2023 было назначено на 09.03.2023.

Копия протокола № 024/04/14.3-467/2023 об административном правонарушении от 22.02.2023 (исх. № 3127/23 от 22.02.2023) и определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 024/04/14.3-467/2023 от 22.02.2023 (исх. № АГ/3100/23 от 22.02.2023) направлены по адресу регистрации ИП Евдокимова В.Н. (почтовый идентификатор № 80101481406018).

Определением от 10.03.2023 об отложении рассмотрения дела рассмотрение дела отложено на 06.04.2023.

Факт направления определения от 10.03.2022 о назначении рассмотрения дела № 024/04/14.3-467/2023 в адрес ИП Евдокимова В.Н. подтверждается копией списка почтовых отправок № 4231 от 13.03.2023, отчетом об отслеживании отправления (трек номер 80093082723048).

Согласно информации об отслеживании почтового отправления с указанным идентификационным номером, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России», определение от 10.03.2023 (исх. № АГ/3932/23 от 10.03.2023) содержит статус по состоянию на 06.04.2023 «Возвращено из-за истечения срока хранения».

Таким образом, от получения указанного уведомления ИИ Евдокимов В.Н. уклонился, что подтверждается информацией, размещенной на официальном сайте «Почта России», в соответствии с которой письмо, направленное по месту регистрации ИП Евдокимова В.Н., в связи с истечением срока хранения направлено обратно отправителю.

Таким образом, с учетом вышеуказанной позиции суда, полагаю, что приняты все необходимые меры по извещению ИП Евдокимова В.Н. о времени и месте рассмотрения Дела, в связи с чем Дело рассмотрено 06.04.2023 в отсутствие ИП Евдокимова В.Н.

Исследовав материалы дела № 024/04/14.3-467/2022 об административном правонарушении, прихожу к выводу, что в материалах дела содержатся достаточные доказательства для принятия мотивированного решения по делу.

В соответствии со статьей 1.5 КоАП лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Частью 1 статьи 1.6 КоАП установлено, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию иначе как на основании и в порядке, установленных законом.

Административным правонарушением в соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Как следует из диспозиции части 1 статьи 14.3 КоАП, объектом административного правонарушения, состав которого предусмотрен частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, являются отношения в сфере рекламы на территории Российской Федерации.

Объективная сторона правонарушения заключается в распространении недостоверной рекламы, нарушающей требования законодательства о рекламе.

Объективная сторона правонарушения, совершенного ИП Евдокимовым В.Н. выражается в распространении ненадлежащей рекламы в поисковой системе «Яндекс», содержащей фразу «Лучшая тату студия в Красноярске», нарушающей требования законодательства о рекламе.

ИП Евдокимов В.Н. в рекламной информации указывает о том, что Барбершоп – тату студия «История» является «Лучшей тату студией в Красноярске».

Как указано выше, в соответствии с Федеральным законом «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 силу статьи 2.4. КоАП РФ совершившие административное правонарушение индивидуальные предприниматели несут административную ответственность как должностные лица.

Субъектом данного правонарушения является должностное лицо – ИП Евдокимов В.Н.

Согласно статье 2.2 КоАП виновным в административном правонарушении признается

лицо, которое совершило его умышленно или по неосторожности.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП, совершенного ИП Евдокимовым В.Н., характеризуется умыслом.

Умысел выражается в заведомо ложном информировании потребителей о преимуществе своего салона.

Вред в административных правонарушениях, составы которых являются формальными, презюмируется самим фактом совершения деяния.

ИП Евдокимов В.Н., распространив ненадлежащую рекламу, в которой не указаны критерии, по которым осуществляется сравнение с другими организациями, предоставляющими схожие услуги (не представлено подтверждение факта что Барбершоп «История» является «Лучшей тату студией в Красноярске»), в нарушение пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП.

Факт совершения ИП Евдокимовым В.Н. административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП, подтверждаются: решением от 19.01.2022 по делу № 024/05/5-2508/2022, материалами дела № 024/05/5-2508/2022.

Время и место совершения административного правонарушения: 01.08.2022, Красноярский край, г. Красноярск.

Таким образом, при указанных обстоятельствах, в действиях ИП Евдокимова В.Н. имеется состав правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП.

В соответствии со статьей 3.1 КоАП административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения, целью которой является предупреждение совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно ст. 4.1 КоАП административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с КоАП.

При определении вида и размера административного наказания учитываются следующие данные: основания, исключающие производство по делу об административном правонарушении в соответствии со статьей 24.5 КоАП; характер административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП; давность привлечения к административной ответственности; обстоятельства, смягчающие, отягчающие административную ответственность; личность лица, привлекаемого к административной ответственности.

Оснований, исключающих производство по делу об административном правонарушении, перечень которых установлен статьей 24.5 КоАП, не выявлено.

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, установленный статьей 4.5 КоАП не истек.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, перечень которых определен ст. 4.3 КоАП, отсутствуют.

Смягчающими административную ответственность обстоятельствами в соответствии с частью 2 статьи 4.2 КоАП признается тот факт, что ранее ИП Евдокимов В.Н. не привлекался к административной ответственности за аналогичное административное правонарушение.

Применение положений статьи 2.9 КоАП и освобождение ИП Евдокимова В.Н. от административной ответственности рассмотрено и признано невозможным ввиду следующего.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП 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.

Оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Одним из отличительных признаков малозначительного правонарушения является то, что оно, при формальном наличии всех признаков состава правонарушения, само по себе, не содержит каких-либо угроз для личности, общества и государства.

Таким образом, наличие (отсутствие) существенной угрозы охраняемым общественным отношением может быть оценено только с точки зрения степени вреда (угрозы вреда), причиненного непосредственно установленному публично-правовому порядку деятельности.

Данное правонарушение не является малозначительным и посягает на общественные отношения, в сфере рекламы.

ИП Евдокимов В.Н. не представил достаточных пояснений и доказательств, подтверждающих отсутствие объективной невозможности для соблюдения требований законодательства и своевременного принятия им мер по устранению нарушения. Указанные обстоятельства свидетельствуют о вине должностного лица в совершении вменяемого правонарушения.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем 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.

Вместе с тем, в соответствии со статьей 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.

Согласно 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.

Информация о совершении Евдокимова В.Н. иного административного правонарушения на момент привлечения к административной ответственности, предусмотренной статьей 14.3 КоАП, отсутствует.

Рассматриваемое правонарушение не повлекло за собой причинение вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также имущественного ущерба.

Ввиду изложенного, руководствуясь статьями 4.1, 4.1.1, 14.3, 28.9, 29.9, 29.10, 29.2 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ИП Евдокимова В.Н. виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.
2. Назначить ИП Евдокимову В.Н. 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.

