

О назначении административного наказания по делу об административном правонарушении

<...>

<...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу №052/04/14.3-1098/2024 об административном правонарушении

24 мая 2024 г.

г. Нижний Новгород

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области <...>, рассмотрев протокол и материалы дела №052/04/14.3-1098/2024 об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ, Кодекс) в отношении физического лица <...> (<...>) (далее — <...>), в отсутствие физического лица, уведомленного о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛ:

13.05.2024 ведущим специалистом-экспертом отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и связями с общественностью Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области <...> составлен протокол об административном правонарушении №052/04/14.3-1098/2024 в отношении <...>, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно протоколу, <...> вменяется совершение административного правонарушения, выразившегося в нарушении физическим лицом законодательства о рекламе.

Определением заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области <...> (исх. №ИК/8474/24 от 13.05.2024) рассмотрение дела назначено на 24 мая 2024 года
в 09 часов 30 минут.

24.05.2024 <...> направил ходатайство о рассмотрении дела об административном правонарушении в его отсутствие.

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.

В соответствии со статьей 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведётся производство по делу об административном правонарушении, вправе:

- знакомиться со всеми материалами дела,
- давать объяснения,
- представлять доказательства,
- заявлять ходатайства и отводы,
- пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

Изучив материалы административного дела, должностное лицо Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области пришло к следующим выводам.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение физического лица Д. (Нижегородское УФАС России не располагает согласием физического лица на использование его персональных данных) по поводу рекламы «Premier spa | Мужской спа-салон», распространенной в социальной сети «ВКонтакте» в сообществе «Автомобильный Нижний Новгород», содержащей, по мнению заявителя, признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее — ФЗ «О рекламе»).

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области от 21.02.2024 по делу №052/05/18.1-2817/2023

гражданин <...> признан нарушившим требования части 16 статьи 18.1 ФЗ «О рекламе».

Факты, рассмотренные в рамках дела №052/05/18.1-2817/2023, согласно части 1 статьи 28.1 КоАП РФ послужили поводом для возбуждения настоящего административного производства.

В социальной сети «ВКонтакте» в сообществе «Автомобильный Нижний Новгород» распространяется публикация (https://vk.com/autono52?w=wall195443984_201824) следующего содержания: «*ВАУ — ПРЕДЛОЖЕНИЕ от @premierspa_nn; Попробуй ТЕСТ-ДРАЙВ нашего салона всего за 9600 руб, вместо 11800 руб; Тебя ждет: «Программа №96» +одно дополнение к шалостям + элитный напиток; Это программа для тех, кто действительно любит разнообразие; Ты будешь получать невероятное удовольствие и одновременно сможешь доставлять его; Иногда это заводит даже больше; ВАЖНЫЕ ссылки для тебя: Мы на связи 24/7 http://t.me/Premier52_bot; Наш новый приватный канал с откровенным контентом <https://t.me/+hmlJazStzzNiMGFi>; Нижний Новгород, ул. Рождественская 22Е; <...> ».*

По данному поводу составлен Акт наблюдения от 21.09.2023.

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, 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.

Рассматриваемая информация размещена в социальной сети «ВКонтакте» в сообществе «Автомобильный Нижний Новгород». Тематика канала определяется новостями для водителей и автолюбителей города Нижнего Новгорода, а также рубриками: «*Актуальные новости с дорог Нижнего; Увлекательные конкурсы; Советы водителя; Информация о ДТП; Авторынок; Товары для водителей; Повторение ПДД; Знакомства; Конкурсы*».

Информация о спа-салоне «Premier spa | Мужской спа-салон» не соответствует тематике и наполнению сообщества «Автомобильный Нижний Новгород».

В рассматриваемом случае, информация предназначена для неопределенного круга лиц, направлена на формирование интереса к товарам - услугам мужского спа-салона «Premier spa | Мужской спа-салон», и его продвижению на рынке.

Таким образом, информация содержит все признаки, установленные в пункте 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», а, следовательно, является рекламой.

Согласно части 16 статьи 18.1 ФЗ «О рекламе» реклама, распространяемая в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», за исключением рекламы, размещенной в телепрограммах и телепередачах, радиопрограммах и радиопередачах, распространяемых в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», должна содержать пометку «реклама», а также указание на рекламодателя такой рекламы и (или) сайт, страницу сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», содержащие информацию о рекламодателе такой рекламы.

Соответственно, размещение любой рекламы в сети «Интернет» должно сопровождаться пометкой «реклама». При этом следует отметить, что использование иной пометки для указания на рекламный характер информации в сети «Интернет» не предусмотрено данной нормой.

Рассматриваемое рекламное сообщение распространялось в социальной сети «ВКонтакте» в сообществе «Автомобильный Нижний Новгород» без пометки «реклама» и указания на рекламодателя такой рекламы.

Таким образом, реклама спа-салона «Premier spa | Мужской спа-салон», распространенная в сообществе «Автомобильный Нижний Новгород» без пометки «реклама» и указания на рекламодателя такой «рекламы», противоречит требованиям 16 статьи 18.1 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18.1 ФЗ «О рекламе», несёт рекламораспространитель.

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

Установлено, что владельцем сообщества «Автомобильный Нижний Новгород» является <...> .

Следовательно, <...> , является рекламораспространителем рассматриваемого рекламного сообщения.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащей рекламой признается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Таким образом, реклама спа-салона «Premier spa | Мужской спа-салон»: «ВАУ — ПРЕДЛОЖЕНИЕ от @premierspa_nn; Попробуй ТЕСТ-ДРАЙВ нашего салона всего за 9600 руб, вместо 11800 руб; Тебя ждет: «Программа №96» + одно дополнение к шалостям + элитный напиток; Это программа для тех, кто действительно любит разнообразие; Ты будешь получать невероятное удовольствие и одновременно сможешь доставлять его; Иногда это заводит даже больше; ВАЖНЫЕ ссылки для тебя: Мы на связи 24/7 http://t.me/Premier52_bot; Наш новый приватный канал с откровенным контентом <https://t.me/+hmlJazStzzNiMGFi>; Нижний Новгород, ул. Рождественская 22Е; +7 831 266 7738», распространенная <...> с 29 августа 2023 года по 21 сентября 2023 года в социальной сети «ВКонтакте» в сообществе «Автомобильный Нижний Новгород», является ненадлежащей, противоречит требованиям части 16 статьи 18.1 ФЗ «О рекламе».

Факт нарушения <...> указанных требований ФЗ «О рекламе» установлен Решением Комиссии Нижегородского УФАС России от 21.02.2024 по делу №052/05/18.1-2817/2023.

Материалы дела №052/05/18.1-2817/2023 являются неотъемлемой частью настоящего производства.

Нарушение законодательства Российской Федерации 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, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства

о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-4 настоящей статьи, 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, <...> совершил правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

На основании изложенного, протокол об административном правонарушении составлен в отношении <...> .

Место совершения правонарушения — Российская Федерация.

Время совершения правонарушения — с 29.08.2023 по 21.09.2023.

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 КоАП РФ .

Срок привлечения <...> . к административной ответственности не истек, других обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, также не установлено.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

<...> имел возможность для соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе, однако им не были приняты все зависящие от него меры.

Должностное лицо считает доказанной вину <...> . в совершенном административном правонарушении, поскольку факт нарушения требований Федерального закона «О рекламе» установлен совокупностью имеющихся в деле документов, в том числе Решением Комиссии Нижегородского УФАС России по делу №052/05/18.1-2817/2023 от 21.02.2024.

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 <...> административного правонарушения для признания его малозначительным.

В соответствии с частью 1 статьи 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 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.

Таким образом, положение о возможности замены штрафа на предупреждение за впервые совершённое административное правонарушение может быть применено по статьям 14.3, 14.3.1, 14.38, 19.31 КоАП РФ в случае, если дело об административном правонарушении было возбуждено по итогам проведения контрольного (надзорного) мероприятия с взаимодействием с контролируемым лицом,

проверки, в ходе которых было установлено соответствующее нарушение законодательства о рекламе.

В случае, если дело об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена статьями 14.3, 14.3.1, 14.38, 19.31 КоАП РФ, возбуждено антимонопольным органом без проведения контрольных (надзорных) мероприятий, проверки, часть 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ не подлежит применению.

В рассматриваемом случае дело об административном правонарушении возбуждено без проведения контрольных (надзорных) мероприятий, следовательно, у должностного лица Нижегородского УФАС России отсутствуют основания для применения статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Согласно части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Оценивая обстоятельства дела, должностное лицо Нижегородского УФАС России не находит обстоятельств смягчающих, равно как и отягчающих административную ответственность.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1 КоАП РФ административное наказание назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение.

Санкции штрафного характера, исходя из общих принципов права, должны отвечать вытекающим из Конституции Российской Федерации требованиям справедливости и соразмерности, что предполагает установление публично – правовой ответственности лишь за виновное деяние и ее дифференциацию в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении взыскания.

Учитывая общие правила назначения административного наказания, основанные на принципах справедливости, соразмерности и индивидуализации ответственности, должностное лицо Нижегородского УФАС России назначает административное наказание в виде минимальной санкции, предусмотренной частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 23.48, 26.11, 29.9-29.11 КоАП РФ, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области

ПОСТАНОВИЛ:

Признать <...> (<...>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему административное наказание в виде штрафа в размере 2000 (Две тысячи) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

В соответствии с частью 1 статьи 46 Бюджетного кодекса Российской Федерации суммы денежных взысканий (штрафов) за нарушение рекламного законодательства подлежат зачислению: в федеральный бюджет — 40 процентов, в бюджет субъекта Российской Федерации — 60 процентов. Сумма административного штрафа должна быть перечислена по следующим реквизитам:

Единый казначейский счет (Корреспондентский счет) – №40102810745370000024 в Волго-Вятском ГУ Банка России//УФК по Нижегородской области г. Нижний Новгород;

БИК – 012202102 Казначейский счет (счет получателя) №03100643000000013200 УФК по Нижегородской области (Управление Федеральной Антимонопольной службы по Нижегородской области, л/с 04321510030);

ОКТМО – 22701000;

ОКАТО – 22401373;

ИНН – 5260041262;

КПП – 526001001;

Код налога – 16111601141010003140;

УИН платежа – 16100500000001953089 (обязательно к заполнению);

Назначение платежа – Оплата штрафа по постановлению 052/04/14.3-1098/2024 за <...> .

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление.

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный данным Кодексом, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы не уплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

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.

Административный штраф может быть оплачен по QR коду:

<...>