

О назначении административного наказания по делу об административном правонарушении

ИП <...>

<...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу №052/04/14.3-970/2024 об административном правонарушении

20 мая 2024 г.

г. Нижний Новгород

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области <...>., рассмотрев протокол и материалы дела №052/04/14.3-970/2024 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 Индивидуального предпринимателя <...> (<...>)

(далее — ИП <...>), уведомленного о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом (почтовые идентификаторы 60392295001353, 60392295001346),

УСТАНОВИЛ:

23.04.2024 специалистом-экспертом отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и связями с общественностью Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области <...> составлен протокол об административном правонарушении №052/04/14.3-970/2024 в отношении ИП <...>, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Определением руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области <...>. (исх.№ЛШ/7519/24 от 24.04.2024) рассмотрение дела назначено на 02 мая 2024 года в 12 часов 10 минут.

Определением руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области <...> (исх.№ЛШ/8010/24 от 2.05.2024) рассмотрение дела назначено на 20 мая 2024 года в 11 часов 30 минут.

В соответствии с отчетом АО «Почта России» (почтовые идентификаторы 60392295001353; 60392295001346) почтовые отправления возвращены отправителю из-за истечения срока хранения 14.05.2024.

В силу пункта 1 статьи 165.1 Гражданского Кодекса Российской Федерации заявления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю.

Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Как указано в Постановлении Пленума ВС РФ от 24.03.2005 N 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» 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, если были соблюдены положения Особых условий приема, вручения, хранения и возврата почтовых отправлений разряда «Судебное», утвержденных приказом ФГУП «П» от 31 августа 2005 года N 343.

При таких обстоятельствах, должностное лицо Нижегородского УФАС России, рассматривающее дело, приходит к выводу о том, что ИП <...> уведомлен о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом.

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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 Волго-Вятского Главного управления Центрального банка Российской Федерации по поводу рекламы комиссионного магазина «Ривьера 24», размещенной на жилом доме №2 по улице Мира в городе Арзамасе Нижегородской области, содержащей 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 09.11.2023 по делу №052/05/28-1892/2023 Индивидуальный

предприниматель <...> признан нарушившим требования пункта 1 части 3 статьи 5, части 7 статьи 7, части 13 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

Факты, рассмотренные в рамках дела № 052/05/28-1892/2023, согласно части 1 статьи 28.1 КоАП РФ послужили поводом для возбуждения настоящего административного производства.

С июля 2023 года на фасаде жилого дома №2 по улице Мира в городе Арзамасе Нижегородской области размещены баннеры с информацией следующего содержания: «Ривьера 24»; «Мы лучше, чем Ломбард»; «Принимаем и продаем технику»; «Выгодные условия. Золото». При этом фраза «Лучше, чем...» выполнена значительно меньшим, чем остальной текст, шрифтом.

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 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.

Информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к услугам по покупке и продаже товаров, реализуемых в комиссионном магазине «Ривьера 24».

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

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

Поскольку фраза «Лучше, чем...» выполнена в рекламе значительно меньшим, чем остальной текст, нечетким шрифтом, а слово «ЛОМБАРД» — очень крупным ярким шрифтом, то имеется вероятность того, что потребитель рекламы не обратит внимание на всю фразу, будет думать, что в данном месте располагается ломбард.

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, поскольку большими и разборчивыми буквами можно прочитать только надписи «Ривьера 24» и «Ломбард».

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.

В государственном реестре ломбардов на сайте Центрального Банка Российской Федерации <https://cbr.ru/registries/> отсутствует реестровая запись о деятельности ломбарда, зарегистрированного за ИП<...> под наименованием «Ривьера 24», а также отсутствуют сведения в отношении

ИП<...> об осуществлении им профессиональной деятельности по предоставлению потребительских займов в соответствии с Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)».

Следовательно, хозяйствующий субъект ИП <...>. не имеет право осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов, в том числе осуществлять деятельность ломбарда.

Согласно выписке из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей основным видом деятельности ИП <...>. является «хранение и складирование прочих грузов», дополнительным видом деятельности — «торговля розничная бывшими в употреблении товарами в магазинах».

Таким образом, реклама противоречит требованиям, установленным пунктом 7 статьи 7, частью 13 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 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.

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

В рассматриваемом рекламном сообщении уточняющие данные, подтверждающие достоверность информации «лучше, чем ломбард», отсутствуют.

Таким образом, реклама противоречит требованиям пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 28 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение статьи 5, части 7 статьи 7, части 13 статьи 28 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

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

Из указанного определения следует, что рекламодателем может быть как лицо, заинтересованное в реализации объекта рекламирования (изготовитель товара, продавец товара, лицо, оказывающее услуги), так и иное лицо, если указанное лицо совершило действия по выбору объекта рекламирования (под которым понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама) и содержания рекламной информации.

При этом отнесение того или иного лица к рекламодателю осуществляется исходя из объекта рекламирования, к которому формируется интерес в рекламе, условий договора о распространении рекламы, а также иных обстоятельств распространения рекламы.

На вывеске, размещенной внутри входной группы, указана следующая информация: «<...>. режим работы: ОТДЕЛ ПРИЕМКИ; ежедневно; КРУГЛОСУТОЧНО; перерыв: с 24-50 до 00-10; ОТДЕЛ ПРОДАЖ; ежедневно с 9-00 до 18-00». Внутри помещения размещены сведения о лице, осуществляющем деятельность по указанному адресу: ИП <...>. (<...>).

Таким образом, исходя из информации, размещенной в помещении магазина, деятельность

по адресу: Нижегородская область, г. Арзамас, ул. Мира, д.2, осуществляет ИП <...><...>.

Следовательно, рекламодателем спорного рекламного сообщения является ИП <...>

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

Таким образом, реклама ИП <...> «Ривьера 24»; «Мы лучше, чем Ломбард»; «Принимаем и продаем технику»; «Выгодные условия. Золото», распространенная в июле 2023 года, на фасаде многоквартирного дома по адресу: Нижегородская область, г. Арзамас, ул. Мира, д.2, является ненадлежащей, противоречит требованиям пункта 1 части 3 статьи 5, части 7 статьи 7, части 13 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

Факт нарушения ИП <...> указанных требований ФЗ «О рекламе» установлен Решением Комиссии Нижегородского УФАС России от 09.11.2023 по делу №052/05/28-1892/2023.

Материалы дела №052/05/28-1892/2023 являются неотъемлемой частью настоящего административного производства.

Нарушение законодательства о рекламе образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение 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.

Таким образом, ИП <...>. совершил правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного протокол об административном правонарушении составлен в отношении ИП <...>.

Место совершения правонарушения — Российская Федерация.

Время совершения правонарушения — июль 2023 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 <...> 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.

И П <...> 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 ИП <...>. 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 №052/05/28-1892/2023 от 12.12.2023.

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 <...>. 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 ИП <...>(<...>) 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 4000 (Четыре 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 – 1610050000001949324 (обязательно к заполнению);

Назначение платежа – Оплата штрафа по постановлению №052/04/14.3-970/2024 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.

<...>