

Постановление

о наложении штрафа по делу №012/04/14.3-838/2020

об административном правонарушении

«16» ноября 2020 года
Ола

г. Йошкар-

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее - Марийское УФАС России) в лице заместителя руководителя-начальника отдела, рассмотрев протокол от «20» октября 2020 года об административном правонарушении и материалы дела № 012/04/14.3-838/2020, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя К. по факту нарушения части 7 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выразившегося в распространении рекламы в еженедельном рекламно-информационном издании «Газета «Про Город» № 33 (111) от 15.08.2020 на странице 7 (7 полосе) в статье «Больше ждать нельзя: оформить ипотеку на льготных условиях можно еще месяц» (решение Комиссии Марийского УФАС России о признании рекламы ненадлежащей от 29.09.2020 по делу № 012/05/28-678/2020), ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствие ИП К.,

Установила:

Марийским УФАС России возбуждено дело № 012/04/14.3-838/2020 об административном правонарушении в отношении ИП К. по факту нарушения части 7 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выразившегося в распространении рекламы в еженедельном рекламно-информационном издании «Газета «Про Город» № 33 (111) от 15.08.2020 на странице 7 (7 полосе) в статье «Больше ждать нельзя: оформить ипотеку на льготных условиях можно еще месяц» (решение Комиссии Марийского УФАС России о признании рекламы ненадлежащей от 29.09.2020 по делу № 012/05/28-678/2020).

20.10.2020 главным специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России составлен протокол об административном правонарушении № 012/04/14.3-838/2020 в отношении ИП К. по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ. ИП К. надлежащим образом извещен о дате, времени составления протокола. Уведомление о составлении протокола (исх. № 03-07/757 от 02.10.2020), направленное Марийским УФАС России по адресу места регистрации индивидуального предпринимателя, получено им 14.10.2020.

Копия протокола была направлена по месту регистрации ИП К. (исх. № 03-07/793 от 20.10.2020). В связи с тем, что на дату рассмотрения дела (26.10.2020) в материалах дела отсутствовали доказательства извещения ИП К. о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 012/04/14.3-838/2020 определением от 26.10.2020 (исх. № 03-07/808) рассмотрение дела отложено на 16.11.2020.

Копия данного определения направлена по адресу ИП К., которая получена 11.11.2020 года. Таким образом, ИП К. на момент рассмотрения административного дела № 012/04/14.3-838/2020 надлежащим образом извещен о месте и времени рассмотрения административного дела.

Событие административного правонарушения выразилось в следующем.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) проведен мониторинг наружной рекламы, в результате которого 17.02.2020 установлен факт размещения рекламы в еженедельном рекламном-информационном издании «Газета «Про Город» № 33 (111) от 15.08.2020 на странице 7 (7 полосе) в статье «Больше ждать нельзя: оформить ипотеку на льготных условиях можно еще месяц» следующего содержания:

По факту размещения указанной рекламы Марийским УФАС России возбуждено дело о нарушении законодательства о рекламе № 012/05/28-678/2020 по признакам нарушения части 7 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее- Закон о рекламе).

В соответствии со статьей 3 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.

Рассматриваемая информация является рекламой, так как адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

Под объектом рекламирования понимают 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.

Из анализа текста статьи, распространенной в еженедельном рекламном-информационном издании «Газета «Про Город» №33 (111) от 15.08.2020 следует, что объектом рекламирования выступают услуги по строительству многоквартирных домов и иных объектов недвижимости, а также услуги по привлечению денежных средств участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости.

Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой, так как

распространена посредством размещения информации в еженедельном рекламном-информационном издании «Газета «Про Город» №33 (111) от 15.08.2020, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена (Письмо ФАС России от 05.04.2007 №АЦ/4624 «О понятии «неопределенный круг лиц»).

Согласно пункту 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» под финансовой услугой понимается 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.

В указанной рекламе одним из объектов рекламирования является услуга по привлечению денежных средств участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости.

В соответствии с частью 7 статьи 28 Закона о рекламе - реклама, связанная с привлечением денежных средств участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости, не допускается без адреса сайта единой информационной системы жилищного строительства в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», на котором осуществляется размещение проектной декларации, предусмотренной федеральным законом.

В соответствии с частью 2 статьи 19 Федерального закона «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» проектная декларация, информация о соответствии физического лица, определенного в части 4 статьи 3.2 данного Федерального закона, требованиям указанной статьи до заключения застройщиком договора с первым участником долевого строительства многоквартирного дома и (или) иного объекта недвижимости направляются застройщиком в уполномоченный орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, указанный в части 2 статьи 23 Федерального закона, с использованием усиленной квалифицированной электронной подписи путем заполнения электронной формы проектной декларации на сайте единой информационной системы жилищного строительства, указанной в статье 23.3 данного Федерального закона, в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

При этом, в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 25.09.2018 №1133 в качестве адреса сайта единой информационной системы жилищного строительства в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» установлен адрес сайта <https://наш.дом.рф/>.

Однако в рассматриваемой рекламе отсутствует адрес сайта <https://наш.дом.рф/>, на котором должна быть размещена проектная декларация, предусмотренная федеральным законом.

В соответствии с пунктами 5, 6 и 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем признается изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, рекламодателем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, рекламопроизводителем - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Марийским УФАС России из анализа представленной ООО «Честр – Инвест» заявки сделан вывод об отсутствии в ней ссылки на адрес сайта единой информационной системы жилищного строительства в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» - <https://наш.дом.рф/>. Следовательно, Обществом направлена заявка на производство и размещение рекламных и /или информационных материалов, в которой отсутствуют все необходимые сведения, а именно, информация, предусмотренная ч.7 ст.28 Закона о рекламе.

Марийским УФАС России направлен запрос (исх. № 03-21/133 от 18.08.2020) ООО «Честр – Инвест». В ответе (вх. №8010 от 25.08.2020) общество указало, что ООО «Честр – Инвест» заключило договор № 6028 от 14.08.2018 с ИП К., то есть рекламодателем является индивидуальный предприниматель.

Часть 6 и 7 статьи 38 Закона о рекламе предусматривает ответственность за нарушение ч. 7 ст. 28 Закона о рекламе на рекламодателя и рекламодателя.

Ответственность за нарушение части 7 статьи 28 Закона о рекламе установлена 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 должностных лиц в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

ИП К. в уведомлении от 17.08.2020 поясняет, что в еженедельном рекламно-информационном издании «Газета «Про Город» №33 (111) от 15.08.2020 на странице 7 (7 полосе) в статье «Больше ждать нельзя: оформить ипотеку на льготных условиях можно еще месяц» произошла техническая ошибка, а именно в дисклеймере не был указан сайт, на котором размещена проектная декларация застройщика. Причина заключается в том, что при выводе полос газеты часть заключительного текста в дисклеймере пропала, следовательно, К. является рекламопроизводителем.

Согласно пункту 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В силу статьи 2.2 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. 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.

Лицо может быть признано невиновным в совершении административного правонарушения, если представит доказательства того, что им были предприняты все необходимые и достаточные меры для предотвращения правонарушения.

Антимонопольным органом установлено, что ИП К. при должной внимательности и осмотрительности при размещении рекламы мог предвидеть последствия - возможность нарушения законодательства о рекламе, имел возможность выполнить возложенную на него обязанность, и предотвратить совершение административного правонарушения, но не предпринял всех зависящих от него мер по соблюдению действующего законодательства о рекламе.

Антимонопольный орган, на основе собранных по делу доказательств, приходит к выводу, что вина ИП К. в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе установлена.

При этом со стороны ИП К. предупредительного письма о возможных нарушениях законодательства о рекламе в части содержания рекламной информации не поступало, поэтому заявка на размещение рекламы была подписана со стороны ООО «Честер-Инвест». Кроме того, в соответствии с уведомлением ИП К., на странице 7 (7 полосе) в статье «Больше ждать нельзя: оформить ипотеку на льготных условиях можно еще месяц» произошла техническая ошибка, в дисклеймере не был указан сайт, на котором размещена проектная декларация застройщика, при выводе полос газеты часть заключительного текста в дисклеймере пропала. Следовательно, данное нарушение обусловлено действиями ИП К.

Место, время совершения и событие административного правонарушения:

Место совершения административного правонарушения: Республика Марий Эл, город Йошкар-Ола.

Время совершения административного правонарушения: 15 августа 2020 года - дата размещения рекламы в еженедельном рекламно-информационном издании «Газета «Про Город» № 33 (111) г. Йошкар-Ола.

Состав административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, совершенного ИП К., образуют:

- объект административного правонарушения - установленный порядок производства, размещения и распространения рекламы;

- объективная сторона – размещение рекламы с нарушением ч. 7 статьи 28 Закона о рекламе;

- субъект правонарушения – ИП К.;

- субъективная сторона – виновное совершение административного правонарушения, так как у ИП К. имелась возможность соблюдения законодательства о рекламе, но им не были приняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

Следовательно, установлено, что имело место событие административного правонарушения и факт его совершения ИП К. Кроме того, имелись основания для составления протокола об административном правонарушении, юридические признаки (противоправность, виновность, наказуемость) и все элементы состава административного правонарушения, предусмотренные нормой права (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона).

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ) не установлено.

Дополнительно должностным лицом Марийского УФАС России исследован вопрос о малозначительности.

Согласно статье 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.

Как разъяснил Верховный Суд Российской Федерации в пункте 21 постановления Пленума от 24.03.2005 №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» 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. При этом такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения.

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Таким образом, административные органы обязаны установить не только формальное сходство деяния с признаками того или иного административного правонарушения, но и решить вопрос о социальной опасности деяния.

Действия ИП К. содержат нарушение законодательства о рекламе и свидетельствуют о пренебрежительном отношении предпринимателя к

исполнению своих обязанностей по соблюдению норм в сфере законодательства о рекламе.

Совершенное ИП К. правонарушение посягает на установленные нормативными правовыми актами гарантии на защиту потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку требования законодательства о рекламе, а также установление в части 1 статьи 14.3 КоАП РФ административной ответственности за их нарушение направлены на охрану прав потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку потребители признаются слабой стороной данных отношений, не обладающей специальными познаниями.

Таким образом, оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя, должностное лицо Марийского УФАС России пришло к выводу о том, что совершенное ИП К. правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с чем, отсутствуют основания для признания его малозначительным.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ), не установлено.

В силу примечания к статье 2.4 КоАП РФ совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники, а также лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица.

Обстоятельства, смягчающие административную ответственность, не установлены.

Обстоятельством, отягчающим административную ответственность, Марийское УФАС России признает неоднократное привлечение ИП К. к административной ответственности за размещение ненадлежащей рекламы в газете «ПРО Город Йошкар-Ола» (постановление от 28.11.2019 по делу №012/04/14.3-645/2019, штраф в размере 12 000,00 рублей оплачен 17.01.2020; постановление от 06.05.2020 по делу №012/04/14.3-171/2020, штраф в размере 12 000,00 рублей оплачен 14.07.2020; постановление от 07.07.2020 по делу №012/04/14.3-353/2020, штраф в размере 13 000,00 рублей оплачен 07.09.2020).

Основания для применения статьи 4.1.1 КоАП РФ не установлены.

Таким образом, должностное лицо, считает возможным назначить ИП К. административное наказание в виде штрафа в размере санкции ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ в сумме 15 000 (пятнадцати тысяч) рублей.

Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 2.9, 2.10, 4.1, 4.2, 4.3, ч. 1 ст. 14.3, 23.48, ч. 1 ст. 29.9, 29.10 КоАП РФ, статьями 25, 33, 38 Закона о рекламе,

Постановила:

П р и в л е ч ь индивидуального предпринимателя К. к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить наказание в виде штрафа в размере **15 000 (пятнадцати тысяч) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП 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.

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

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, указанного в части 1 данной статьи должностное лицо, вынесшее постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, его учреждения, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренный частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП 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.

Заместитель руководителя –

начальник отдела