

О назначении административного наказания по делу об административном правонарушении

ИП <...>

<...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу №052/04/14.3-1130/2024 об административном правонарушении

1 июля 2024 г.

г. Нижний Новгород

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области <...>, рассмотрев протокол и материалы дела №052/04/14.3-1130/2024 об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ, Кодекс), возбужденного

в отношении индивидуального предпринимателя <...> в отсутствие индивидуального предпринимателя, уведомленного о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛ:

Согласно протоколу об административном правонарушении от 30.05.2024 И П <...> вменяется совершение правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела №052/04/14.3-1130/2024 рассмотрение дела назначено на 13 июня 2024 года в 9 часов 30 минут по адресу: г. Нижний Новгород, пл. Горького, д.6, 10 этаж.

Определением об отложении и продлении срока рассмотрения дела №052/04/14.3-1130/2024 рассмотрение дела назначено на 1 июля 2024 года в 11 часов 00 минут по адресу: г. Нижний Новгород, пл. Горького, д.6, 10 этаж.

В соответствии с отчетом АО «Почта России» (почтовый идентификатор 60392296009976) почтовое отправление возвращено отправителю из-за истечения срока хранения 27.06.2024.

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 <...> уведомлена 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 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется 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 целях выявления ненадлежащей рекламы, сотрудниками Нижегородского УФАС России осуществлен осмотр Telegram-канала «Мой Нижний Новгород» (<https://t.me/moynizhny>).

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области от 27.03.2024 по делу №052/05/5-111/2024 ИП <...>

признана нарушившей требования пункта 1 части 3, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее — ФЗ «О рекламе»).

Факты, рассмотренные в рамках дела №052/05/5-111/2024 согласно части 1 статьи 28.1 КоАП РФ послужили поводом для возбуждения настоящего административного производства.

23.01.2024 в Telegram-канале «Мой Нижний Новгород» (<https://t.me/moynizhny>) размещена публикация (<https://t.me/moynizhny/17423>) следующего содержания: *«Вы знаете, что приобретая брендовые кроссовки, Вы переплачиваете 90% стоимости за бренд? FREEDOM стал лучшим магазином своего города по продаже копий кроссовок мировых брендов. И вот, почему: отличное соотношение цены-качества; каждая модель проверяется на качество вплоть до швов; эксклюзивные копии лимитированных коллекции в точности 1:1; регулярные распродажи последних размеров; доставка пару дней. Сейчас ребята выходят на онлайн-продажи, поэтому оставляю ссылку. Скорее заходи и обувайся по максимально выгодному прайсу. Реклама. ИП <...>.*

По данному факту составлен Акт наблюдения от 23.01.2024.

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 адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования — интернет-магазину кроссовок «FREEDOM», товарами являются — копии брендовых кроссовок.

Таким образом, рассматриваемая информация отвечает всем признакам, установленным пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», следовательно, является рекламой.

В рассматриваемой рекламе используется выражение: *«... FREEDOM стал лучшим магазином своего города по продаже копий кроссовок мировых брендов. ...»*, однако объективное подтверждение с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение, отсутствует.

В соответствии с пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «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.

Пленум Высшего Арбитражного суда РФ в пункте 29 Постановления от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (далее — Постановление) указал, что информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), 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. 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.

В соответствии с частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В соответствии с Постановлением, рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара.

Однако, он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые законом к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг.

При этом, в соответствии с пунктом 29 Постановления информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

Вводящая в заблуждение реклама способна причинить вред как потребителю рекламной информации, так и конкуренту рекламодателя. Так, введение потребителей в заблуждение посредством распространения рекламы, в которой отсутствует часть существенной информации о товаре, условиях его приобретения или использования, способно привести к неправильному выбору потребителем товара с необходимым ему набором потребительских свойств и в то же время привести к сокращению продаж однородных товаров конкурентами.

При оценке рекламы на предмет введения в заблуждение учитывается субъективное восприятие сообщенных ею сведений. Определяющим в этом случае является не то, что имел в виду рекламодатель, и не то, насколько сообщенные сведения соответствуют истине, а лишь их восприятие потребителями.

Информация о конкретных критериях, по которому осуществляется сравнение услуг, оказываемых магазином «FREEDOM» в сравнении с иными продавцами — конкурентами и их товарами, является для потребителей рекламы существенной.

Отсутствие этой информации может ввести в заблуждение потребителей рекламы.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение статьи 5 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

В рассматриваемой публикации содержится следующее указание: «*Реклама. ИП <...>*».

Следовательно, рекламодателем 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 <...>, распространенная 23 января 2024 года в Telegram-канале «Мой Нижний Новгород», является ненадлежащей, противоречащей требованиям пункта 1 части 3, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Факт нарушения ИП <...> указанных требований ФЗ «О рекламе» установлен Решением Комиссии Нижегородского УФАС России от 27.03.2024 по делу №052/05/5-111/2024.

Материалы дела №052/05/5-111/2024 являются неотъемлемой частью настоящего производства.

Нарушение законодательства Российской Федерации 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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 14.31 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 <...> совершила правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Место совершения правонарушения — Российская Федерация.

Время совершения правонарушения — 23 января 2024 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.

ИП <...> имела возможность для соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе, однако ею не были приняты все зависящие от нее 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 №052/05/5-111/2024 от 27.03.2024.

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 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.

В соответствии со статьей 3.4 КоАП РФ предупреждение – мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица.

Предупреждение выносится в письменной форме.

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.

Таким образом, Кодексом об административных правонарушениях предусмотрена возможность применения меры административного наказания в виде предупреждения к хозяйствующим субъектам малого и среднего предпринимательства.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона №209-ФЗ от 24.07.2007 «О развитии малого и среднего предпринимательства» критериями отнесения лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность, к субъектам малого и среднего предпринимательства, являются предельная численность работников предприятий и сумма дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий год без учета НДС, а также требования к уставному капиталу хозяйственных обществ (пункт 1 части 1.1 статьи 4 Федерального закона от 24.07.2007г. №209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации»).

ИП <...> включена в реестр субъектов малого и среднего предпринимательства (<...>), правонарушение совершено впервые.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 3.4, 4.1, 4.1.1, статьями 23.48, 26.11, 29.9-29.11 КоАП РФ, Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ИП <...> виновной в совершении административного правонарушения,

ответственность за совершение которого установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ей 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.

<...>