

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

в виде предупреждения № 637-Р-18

26 декабря 2018 года

г. Липецк

Резолютивная часть постановления объявлена 26 декабря 2018 года

Постановление в полном объеме изготовлено 26 декабря 2018 года

Я, заместитель руководителя управления-начальник отдела защиты конкуренции Липецкого УФАС России <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 637-Р-18, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Автошкола «Аврора» (398036 г. Липецк, пр. Победы, д. 128, оф. 12, ИНН 4824054869 ОГРН 1114823008860, дата присвоения ОГРН: 07.07.2011) (далее - ООО «Автошкола «Аврора») по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии представителя ООО «Автошкола «Аврора» <...> (по доверенности),

УСТАНОВИЛ:

Сотрудниками Липецкого УФАС России установлено, что в г. Липецке на опоре светового столба по ул. Механизаторов, расположенного рядом с остановкой наземного транспорта «ул. Индустриальная», 02.08.2018 распространялась реклама, следующего содержания: «АВТОШКОЛА Подготовка водителей категории «В» Аврора Оплата в рассрочку Низкие цены Высококвалифицированные преподаватели пр. Победы, 128, оф. 12 тел. 713-718 www.аврора48.рф».

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон 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 п. 2 ст. 3 Закона о рекламе объект рекламирования - 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.

п. 3 ст. 3 Закона о рекламе гласит, что товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе, реклама должна быть адресована

неопределенному кругу лиц. Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникшего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность для неопределенного круга лиц означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Информация, распространяемая на опоре светового столба по ул. Механизаторов г. Липецка, расположенного рядом с остановкой наземного транспорта «ул. Индустриальная», следующего содержания: «АВТОШКОЛА Подготовка водителей категории «В» Аврора Оплата в рассрочку Низкие цены Высококвалифицированные преподаватели пр. Победы, 128, оф. 12 тел. 713-718 www.аврора48.рф», соответствует понятию, изложенному в ст. 3 Закона о рекламе и является рекламой.

Согласно [части 7 статьи 5](#) Закона о рекламе не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Реклама должна быть добросовестной и достоверной и не должна вводить в заблуждение потребителей. Информация о лице, предоставляющем рассрочку, является существенной.

Согласно Постановлению Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ № 58 от 08 октября 2012г., рекламодаделец вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе к рекламе, в частности о включении в рекламу обязательных сведений или условий оказания услуг.

Нарушение ч. 7 ст. 5 Закона о рекламе связано с не представлением потребителю информации о лице, предоставляющем рассрочку.

В соответствии с частью 1 статьи 823 Гражданского кодекса Российской Федерации договорами, исполнение которых связано с передачей в собственность другой стороне денежных сумм или других вещей, определяемых родовыми признаками, может предусматриваться предоставление кредита, в том числе в виде аванса, предварительной оплаты, отсрочки и рассрочки оплаты товаров, работ или услуг (коммерческий кредит), если иное не установлено законом.

При этом в пункте 12 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.1998 № 13/14 «О практике применения положений Гражданского Кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами» указано, что согласно статье 823 Кодекса к коммерческому кредиту относятся гражданско-правовые обязательства, предусматривающие отсрочку или рассрочку оплаты товаров, работ или услуг, а также предоставление денежных средств в виде аванса или предварительной оплаты.

Учитывая изложенное, при определении природы кредита следует исходить из возникающих гражданско-правовых обязательств между кредитором и должником. В случае, если одно лицо реализует другому лицу какой-либо товар, оказывает какие-либо услуги, при этом в рамках заключенного ими договора на реализацию данного товара, оказания услуг, предусмотрено, что оплата товара/услуги осуществляется с отсрочкой/ в рассрочку или, наоборот, если лицо предоставляет аванс или предварительную оплату в счет получения им в дальнейшем товара/услуги, указанные обязательства подпадают под понятие коммерческого кредита, установленное статьей 823 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Следовательно, рассрочка не является финансовой услугой.

Однако важно отметить, что наличие в рекламном объявлении слов о предоставлении рассрочки при приобретении товара, не исключает того, что организация рассрочку предоставляет не самостоятельно, а с привлечением для своих клиентов беспроцентных кредитов, предоставляемых кредитными организациями (Постановление ФАС ДВО от 22.09.2009 № Ф03-6423/2008).

Таким образом, отсутствие сведений о лице, предоставляющем рассрочку способно ввести потребителей в заблуждение.

Закон обязывает формировать у потребителя рекламы правильное (достоверное) представление о соответствующем товаре, реклама должна носить понятный, не двусмысленный характер, и не должна вводить потребителя в заблуждение. При этом потребитель рекламы вправе рассчитывать на формирование неискаженного представления об услуге при восприятии конкретного рекламоносителя.

Рекламное объявление формирует интерес к товару или услуге и направлено на формирование у потребителей желания ими воспользоваться. Поэтому существенной является информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителя такой рекламой. Отсутствие в рекламе существенной части информации приводит к искажению рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемым товаром или видом услуг.

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.

В целом вводящая в заблуждение реклама может формально являться достоверной, но поскольку рекламодатель умалчивает об отдельных характеристиках рекламируемого товара, условиях его приобретения, у потребителя складывается искаженное представление о его потребительских свойствах, условиях использования, предназначении и пр.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных в частности частью 7 статьи 5 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

п. 5 ст. 3 Закона о рекламе гласит, что 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.

Рекламодатель - это, по сути, заказчик рекламы, т.е. то лицо, в чьих интересах осуществляется распространение и размещение рекламы. Соответственно таким лицом могут выступать изготовитель, продавец, фирма, оказывающая услуги, государственный или общественный орган, частное лицо и т.д.

На интерне-сайте, указанном в рассматриваемой рекламе (www.avropa48.pф),

опубликована Лицензия на право ведения образовательной деятельности от 10 октября 2011 года № 401, выданная Управлением образования и науки Липецкой области ООО «Автошкола «Аврора».

Следовательно, лицом осуществляющим деятельность в автошколе «Аврора» является ООО «Автошкола «Аврора».

Исходя из объекта рекламирования (а именно: возможность обучения водителей категории «В» в автошколе «Аврора», в том числе, возможность оплаты обучения в рассрочку) рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Автошкола «Аврора».

Таким образом, реклама ООО «Автошкола «Аврора» следующего содержания: «АВТОШКОЛА Подготовка водителей категории «В» Аврора Оплата в рассрочку Низкие цены Высококвалифицированные преподаватели пр. Победы, 128, оф. 12 тел. 713-718 www.avrora48.rf», распространенная 02.08.2018 на опоре светового столба по ул. Механизаторов г. Липецка рядом с остановкой наземного транспорта «ул. Индустриальная», содержит признаки нарушения ч. 7 ст. 5 ФЗ «О рекламе», так как в рекламе отсутствует часть существенной информации, а именно – информация о лице, предоставляющем рассрочку, что приводит к искажению смысла рекламы и способно ввести потребителей рекламы в заблуждение.

На основании вышеизложенного, Липецким УФАС России было возбуждено дело № 12 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В ходе рассмотрения дела, представитель ООО «Автошкола «Аврора» пояснила, что рекламные листовки были изготовлены обществом самостоятельно, без привлечения посторонних лиц. В распространенной рекламе не подразумевалась выдача кредитов, так как ООО «Автошкола «Аврора» при заключении договоров на обучение в устной форме предлагает своим ученикам оплатить услуги общества в рассрочку (по частям) до окончания обучения. При изготовлении рекламных листовок общество допустило ошибку и не указало лицо, предоставляющее рассрочку.

Решением Управления Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области от 24 августа 2018 г. по делу № 12 признано наличие нарушения части 7 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» в рекламе следующего содержания: «АВТОШКОЛА Подготовка водителей категории «В» Аврора Оплата в рассрочку Низкие цены Высококвалифицированные преподаватели пр. Победы, 128, оф. 12 тел. 713-718 www.avrora48.rf», рекламодателем которой является ООО «Автошкола «Аврора».

Частью 4 статьи 38 Закона о рекламе установлено, что нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч. 1 ст. 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.

Объектом рассматриваемого правонарушения является установленный порядок управления, в частности, в сфере государственного контроля и надзора.

Объективная сторона состоит в нарушении установленных рекламным законодательством

норм и заключается в том, что ООО «Автошкола «Аврора» нарушило часть 7 статьи 5 Закона о рекламе.

Субъект – ООО «Автошкола «Аврора» (398036 г. Липецк, пр. Победы, д. 128, оф. 12, ИНН 4824054869 ОГРН 1114823008860). Дата присвоения ОГРН: 07.07.2011.

Субъективная сторона выражается в форме вины, так как ООО «Автошкола «Аврора» не проявило ту степень заботливости и осмотрительности, какая требовалась от него в целях надлежащего исполнения законодательно установленных обязанностей, не приняло всех необходимых мер для соблюдения требований законодательства, не осуществило надлежащего контроля за соблюдением требований законодательства о рекламе при размещении рекламы, тем самым совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрено [частью 1 статьи 14.3](#) КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – г. Липецк.

Время совершения административного правонарушения - 02.08.2018.

26.12.2018 на процедуру составления протокола об административном правонарушении явился представитель ООО «Автошкола «Аврора» по доверенности <...>.

Кроме того, в адрес Липецкого УФАС России поступило ходатайство ООО «Автошкола «Аврора» о рассмотрении дела об административном правонарушении в день составления протокола об административном правонарушении. Указанное ходатайство было удовлетворено должностным лицом Липецкого УФАС России.

В ходе рассмотрения дела, представитель ООО «Автошкола «Аврора» пояснила, что общество ранее к административной ответственности не привлекалось, правонарушение общество признает, нарушение было устранено в срок.

Кроме того, представитель ООО «Автошкола «Аврора» ходатайствовала о приобщении к материалам дела информации о тяжелом материальном положении общества. Данная информация была приобщена к материалам дела.

На официальном сайте Федеральной налоговой службы по Липецкой области, по адресу информационно-телекоммуникационной сети интернет: <https://www.nalog.ru/rn48/>, публикуется Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, в соответствии с которым ООО «Автошкола «Аврора» является микропредприятием.

В соответствии с ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, административное наказание является установленной государственной мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

В силу ч. 1, 3 ст. 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с настоящим Кодексом.

Статьей 24.1 КоАП РФ предусмотрено, что задачами производства по делам об административных правонарушениях являются всестороннее, полное, объективное и своевременное выяснение обстоятельств каждого дела, разрешение его в соответствии с законом, обеспечение исполнения вынесенного постановления, а также выявление причин и условий, способствовавших совершению административных правонарушений.

В силу ч. 1, 2 ст. 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.

Согласно п. 4 ст. 26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении подлежат выяснению обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В соответствии с ч. 1 ст. 4.1.1. КоАП РФ являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам 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.

Учитывая характер совершенного ООО «Автошкола «Аврора» административного правонарушения, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, руководствуясь ст. 3.2, 3.4, 4.1.1, 4.2, 4.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать общество с ограниченной ответственностью «Автошкола «Аврора» (398036 г. Липецк, пр. Победы, д. 128, оф. 12, ИНН 4824054869 ОГРН 1114823008860, дата присвоения ОГРН: 07.07.2011) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде предупреждения в соответствии со ст. 4.1.1 КоАП РФ.

В соответствии частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом в отношении юридического лица, может быть обжаловано в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ 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.