

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения

город Омск

Дело

№

10 марта 2020 года

055/04/14.3-174/2020

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 26 февраля 2020 года и другие материалы дела, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении генерального директора общества с ограниченной ответственностью «Эридан-Сибирь» (далее - ООО «Эридан-Сибирь») <...> ,

в отсутствие генерального директора ООО «Эридан-Сибирь» <...> (ходатайство от 24.01.2020 вх. № 672)

УСТАНОВИЛА:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 22 января 2020 года по делу № 055/05/7-1089/2019 реклама ООО «Эридан-Сибирь», распространенная 14.10.2019 на 3 этаже здания № 14 по улице Гагарина в городе Омске, была признана ненадлежащей, нарушающей требования пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»).

Комиссией Омского УФАС России также было принято решение о передаче материалов дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Дело об административном правонарушении № 055/04/14.3-174/2020 было возбуждено протоколом от 26 февраля 2020 года.

В результате рассмотрения протокола об административном правонарушении и иных материалов дела должностным лицом, рассматривающим дело об административном правонарушении, установлено следующее.

В Омское УФАС России обратился гражданин (вх. № 10157э от 10.10.2019) по факту нарушения ООО «Эридан-Сибирь» законодательства Российской Федерации о рекламе.

При этом в обращении заявителя указано: «...ООО «Эридан-Сибирь» (ОГРН <...>) нарушает ФЗ о рекламе и лицензируемой деятельности, размещая рекламу о детской школе балета, не имея на это Лицензии...Настоящая организация вводит в заблуждение потребителей, детей и родителей, выдавая себя за профессиональное учебное заведение, при этом не имеют квалифицированного персонала, не имеют методик образования, плана, документов об образовании педагогов и так далее...»

... Кроме того, по адресу места нахождения данной студии имеются вывески и рекламная продукция, вводящие в заблуждение потенциальных клиентов. Адрес данной секции: г. Омск, ул. Гагарина, дом 14, оф.31...».

В рамках рассмотрения обращения 14.10.2019 сотрудником Омского УФАС России был осуществлен выезд по месту нахождения ООО «Эридан-Сибирь» (г. Омск, ул. Гагарина, дом 14, оф.31) с целью фиксации распространяемой Обществом рекламы (акт фиксации от 14.10.2019), в ходе которого было установлено, что на 3 этаже здания № 14 по улице Гагарина в городе Омске распространяется следующая реклама: *«Балерина» школа классического танца Обучение классическому танцу и современной хореографии детей с 3х лет т.: <...>».*

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» **реклама** - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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 силу пункта 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» **объектом рекламирования** является 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» **товар** - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Вышеуказанная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена в адрес неопределенного круга лиц, направлена на привлечение внимания к школе классического танца «Балерина» и к оказываемым в ней образовательным услугам по обучению классическому танцу и современной хореографии.

Согласно пункту 17 статьи 2 Федерального закона от 29.12.2012 № 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» (далее – Федеральный закон «Об образовании в Российской Федерации») образовательная деятельность – это деятельность по реализации образовательных программ.

На основании части 1 статьи 91 Федерального закона «Об образовании в Российской Федерации» образовательная деятельность подлежит лицензированию в соответствии с законодательством Российской Федерации о лицензировании отдельных видов деятельности с учетом особенностей, установленных настоящей статьей. Лицензирование образовательной деятельности осуществляется по видам образования, по уровням образования, по профессиям, специальностям, направлениям подготовки (для профессионального образования), по подвидам дополнительного образования.

В силу части 1 статьи 31 Федерального закона «Об образовании в Российской Федерации» к организациям, осуществляющим обучение, относятся осуществляющие образовательную деятельность научные организации, организации для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, организации, осуществляющие лечение, оздоровление и (или) отдых, организации, осуществляющие социальное обслуживание, и иные юридические лица. При этом на основании части 5 статьи 31 Федерального закона «Об образовании в Российской Федерации» иные юридические лица вправе осуществлять образовательную деятельность по программам профессионального обучения, образовательным программам дошкольного образования и дополнительным

образовательным программам.

На запрос Омского УФАС России относительно фактов, изложенных в обращении заявителя, генеральным директором ООО «Эридан-Сибирь» <...> в письме от 18.10.2019 вх. № 10474э были даны следующие пояснения: «... «Школа классического танца «Балерина» была открыта 05.10.2019 г. Наша школа не является государственным учреждением и не выдает дипломы государственного образца об окончании школы. Всем участникам мы говорим об этом при посещении нашей школы. Ни в одном из рекламных материалов это не указано. В нашей школе работают квалифицированные педагоги...«Школа классического танца «Балерина» работает по методике А.Я. Вагановой и Бориса Князева, изученной ранее в высших учебных заведениях педагогами <...> Для каждого возраста руководителем школы <...> была написана подробная программа обучения, которую мы также представляем вместе с пояснениями. Школа обучает детей классическому и современному танцу...

Мы занимаемся профессиональным обучением детей классическим и современным танцам. Несколько наших учеников были приняты в Омский музыкальный театр. При этом мы не выдаем дипломы государственного образца и ни от кого это не скрываем».

Дополнительно ООО «Эридан-Сибирь» в адрес Омского УФАС России были направлены программы обучения классическому танцу, рассчитанные на детей разных возрастов.

Согласно Положению о лицензировании образовательной деятельности, утвержденному постановлением Правительства Российской Федерации от 28 октября 2013 года № 966 (далее – Положение) не требуется лицензирование образовательной деятельности в следующих ситуациях:

- 1) если ее осуществляет индивидуальный предприниматель без привлечения педагогических работников (абзац 1 пункта 1 Положения);
- 2) если ее ведут частные образовательные организации, находящиеся на территории инновационного центра «Сколково» (абзац 2 пункта 1 Положения);
- 3) если ее ведут организации, находящиеся на территории инновационного научно-технологического центра в соответствии с Федеральным законом «Об инновационных научно-технологических центрах и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (абзац 3 пункта 1 Положения).

Частная образовательная организация «Школа классического танца «Балерина» является юридическим лицом - обществом с ограниченной ответственностью «Эридан-Сибирь» (ОГРН <...>).

В выписке из Единого государственного реестра юридических лиц по состоянию на 03.12.2019 в качестве дополнительных видов деятельности ООО «Эридан-Сибирь» указаны:

- 85.41 Образование дополнительное детей и взрослых.
- 85.42 Образование профессиональное дополнительное.

В целях полного и всестороннего рассмотрения обращения, Омским УФАС России был направлен запрос в адрес Министерства образования Омской области о правовой позиции относительно необходимости получения ООО «Эридан-Сибирь» лицензии на

осуществление образовательной деятельности.

17.12.2019 в адрес Управления поступил ответ, в котором Министерством образования Омской области указано следующее: «...Из предоставленных пояснений руководителя Школы балета следует, что данное учреждение реализует учебные программы с привлечением педагогических работников.

На основании вышеизложенного считаем получение лицензии необходимым условием осуществления образовательной деятельности».

Кроме того, в ответе Министерства образования Омской области от 19.11.2019 вх. № 11502 указано: «...В реестре лицензиатов Школа балета не значится, за получением лицензии в Министерство, как лицензирующий орган, не обращалась....»

В силу части 7 статьи 7 Федерального закона «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 нарушение данной нормы реклама ООО «Эридан-Сибирь», размещенная на 3 этаже здания № 14 по улице Гагарина в городе Омске, распространена при отсутствии лицензии на осуществление образовательной деятельности.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

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

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с частями 6 и 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель и рекламораспространитель несут ответственность за нарушение требований, предусмотренных пунктом 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Согласно **части 1 статьи 14.3** КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 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.

Исходя из определений, данных в пунктах 5 и 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ООО «Эридан-Сибирь» является и рекламодателем, и рекламораспространителем.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

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 иных организаций, арбитражные управляющие, а также совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьями 9.22, 13.25, 14.24, 14.25, 14.55, 14.56, частью 3 статьи 14.57, 14.61, 14.63, 14.64, 15.17 - 15.22, 15.23.1, 15.24.1, 15.25, 15.26.1, 15.26.2, 15.29 - 15.31, 15.37, 15.38, частью 9 статьи 19.5, статьями 19.7.3, 19.7.12 настоящего Кодекса, члены советов директоров (наблюдательных советов), коллегиальных исполнительных органов (правлений, дирекций), счетных комиссий, ревизионных комиссий (ревизоры), ликвидационных комиссий юридических лиц и руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов других организаций, физические лица, являющиеся учредителями (участниками) юридических лиц, руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов организаций, являющихся учредителями юридических лиц, **несут административную ответственность как должностные лица.**

Согласно Выписке из Единого государственного реестра юридических лиц от 18.12.2019 № ЮЭ9965-19-126465788 генеральным директором ООО «Эридан-Сибирь» является <...>.

Таким образом, генеральный директор ООО «Эридан-Сибирь» <...>, имея возможность для соблюдения требований пункта 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», не приняв все зависящие от нее меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Вина генерального директора ООО «Эридан-Сибирь» <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении № 055/04/14.3-174/2020.

Местом совершения административного правонарушения является место распространения рекламы: 3 этаж здания № 14 по улице Гагарина в городе Омске.

Временем совершения административного правонарушения является дата распространения рекламы: 14.10.2019.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение генеральным директором ООО «Эридан-Сибирь» <...> установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие ее действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.3-174/2020, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.3-174/2020, в качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность генерального директора ООО «Эридан-Сибирь» <...> (статья 4.2 КоАП РФ), признан факт совершения ей административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность генерального директора ООО «Эридан-Сибирь» <...> (статья 4.3 КоАП РФ), не выявлено.

На основании части 1 статьи 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, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно частям 1, 2 и 3 статьи 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. 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства на сайте Федеральной налоговой службы России <https://rmsp.nalog.ru> от 24.01.2020 № ЮЭ9965-20-7671510 ООО «Эридан-Сибирь» является субъектом малого и среднего предпринимательства – микропредприятием (дата внесения сведений в реестр 10.02.2018).

Оценив характер и обстоятельства совершенного генеральным директором ООО «Эридан-Сибирь» <...> административного правонарушения, должностное лицо усмотрело основания для применения положений статей 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ, поскольку их применение в данной ситуации является справедливым, отвечающим принципу целесообразности юридической ответственности, характеру правонарушения и обстоятельствам его совершения, соответствует как интересам лица, привлекаемого к ответственности, так и интересам государства.

Учитывая, что факт возбуждения административного дела сам по себе уже выполняет предупредительную функцию, вынесение предупреждения по данному делу обеспечивает соответствующую защиту охраняемым законом государственным и общественным интересам.

На основании изложенного, руководствуясь **статьями 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, частью 1**

статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

П О С Т А Н О В И Л А:

Признать генерального директора общества с ограниченной ответственностью «Эридан-Сибирь» <...> виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и применить к ней меру ответственности, предусмотренную частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде **предупреждения** за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.

Заместитель руководителя управления <...>