

Лицо, привлекаемое к административной ответственности:

ЧУ ДПО Автошкола «Тандем»

ул. Гагарина, д. 23 А, г. Волжск, Республика
Марий Эл, 425000

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу об
административном правонарушении № **03-07/29-2017**

«13» марта 2017 года г. Йошкар-Ола

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл, рассмотрев протокол от 03 марта 2017 года и материалы дела об административном правонарушении № 03-07/29-2017, возбужденного в отношении юридического лица частного учреждения дополнительного профессионального образования Автошкола «Тандем» (ИНН 1216018235; ОГРН 1091200000231; КПП 121601001; дата регистрации: 14.07.2009; юридический адрес: ул. Гагарина, д. 23 А, г. Волжск, Республика Марий Эл, 425000) по факту нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выразившегося в

распространении ненадлежащей рекламы следующего содержания: «Автошкола Тандем Лучшие преподаватели, 15 лет успешной работы Комфортные условия обучения Гарантия лучшей цены Категория «В» 8 (83631) 60-800 8-90-30-50-50-40 ул. Гагарина 23 «А» подробнее на: www.автотандем.рф», размещенную на внешней стене здания, расположенного по адресу: ул. Ленина, д. 55 «Б», г. Волжск, Республика Марий Эл (решение Комиссии Марийского УФАС России от 01.02.2017 по делу №03-21/72-2016), ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии директора,

УСТАНОВИЛА:

Сотрудниками Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) 31.10.2016 в ходе мониторинга наружной рекламы, распространяемой на территории муниципального образования городской округ «Город Волжск» обнаружена реклама следующего содержания: «Автошкола Тандем Лучшие преподаватели, 15 лет успешной работы Комфортные условия обучения Гарантия лучшей цены Категория «В» 8 (83631) 60-800 8-90-30-50-50-40 ул. Гагарина 23 «А» подробнее на: www.автотандем.рф», размещенная на внешней стене здания, расположенного по адресу: ул. Ленина, д. 55 «Б», г. Волжск, Республика Марий Эл, содержащая признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2016 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

По результатам мониторинга антимонопольным органом возбуждено дело №03-21/72-2016 по факту распространения рекламы, содержащей признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Решением от 01.02.2017 по делу №03-21/72-2016 спорная реклама признана ненадлежащей, поскольку нарушает требования пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Марийским УФАС России возбуждено дело №03-07/29-2017 в отношении ЧУ ДПО Автошкола «Тандем» по факту нарушения части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В адрес лица, привлекаемого к административной ответственности, 10.02.2017 исх. №03-13/1030 направлено уведомление о составлении протокола с указанием даты, времени и места составления протокола, которое получено учреждением 19.02.2017.

Протокол об административном правонарушении №03-07/29-2017 от 03.03.2017 составлен в соответствии со статьями 28.2, 28.3 КоАП РФ в присутствии директора ЧУ ДПО Автошкола «Тандем», представителя по доверенности.

Копия протокола №03-07/29-2017 от 03.03.2017 вручена законному представителю, а также направлена по юридическому адресу учреждения (исх. №03-07/1671 от 03.03.2017).

Таким образом, на момент рассмотрения дела №03-07/29-2017 ЧУ ДПО Автошкола «Тандем» было надлежащим образом извещено о дате, времени и месте рассмотрения.

Протоколом установлено следующее.

В ходе мониторинга средств массовой информации Управлением Федеральной Службой по ТПП Республики Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) 31.10.2016 в ходе мониторинга наружной рекламы, распространяемой на территории муниципального образования городской округ «Город Волжск» обнаружена реклама следующего содержания: «Автошкола Тандем Лучшие преподаватели, 15 лет успешной работы Комфортные условия обучения Гарантия лучшей цены Категория «В» 8 (83631) 60-800 8-90-30-50-50-40 ул. Гагарина 23 «А» подробнее на: www.avtotandem.rf», размещенная на внешней стене здания, расположенного по адресу: ул. Ленина, д. 55 «Б», г. Волжск, Республика Марий Эл, содержащая признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2016 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

По результатам мониторинга антимонопольным органом возбуждено дело №03-21/72-2016 по факту распространения рекламы, содержащей признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Решением от 01.02.2017 по делу №03-21/72-2016 спорная реклама признана ненадлежащей, поскольку нарушает требования пункта 1 части 3 статьи 5 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. 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. Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (статья 3 Закона о рекламе).

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.

Рассматриваемая информация об автошколе «Тандем» г. Волжска является рекламой, поскольку она распространена посредством рекламной конструкции и направлена на привлечение внимания к автошколе, к ее преподавателям, а также к цене обучения.

В соответствии со статьей 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной; недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункту 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.

Пунктом 29 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» установлено: 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 должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение. Поэтому 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 ([пункт 1 части 3 статьи 5](#) Закона о рекламе).

Применительно к использованию в рекламе терминов в превосходной степени, например, утверждений о «самом», «лучшем», «абсолютном», «единственном», «№1» и т.п., действует презумпция несоответствия действительности таких терминов в превосходной степени и утверждений, если рекламодатель не подтвердит их истинность, предоставив документальные доказательства. При этом использование в рекламе сравнительной характеристики посредством утверждений в превосходной степени без указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение, означает возможность проведения такого сравнения по любому критерию.

В спорной рекламе использованы такие фразы как «лучшие преподаватели», «гарантия лучшей цены» без указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение.

В подтверждение указанных в спорной рекламе сведений о преподавателях ЧУ ДПО Автошколы «Тандем» указало о наличии положительных отзывов, обучавшихся в автошколе «Тандем», благодарственные письма, а также наличие почетных грамот у преподавателя автошколы, а в отношении «гарантия лучшей цены» - сведения о рекламной акции (приказ директора ЧУ ДПО Автошколы «Тандем» от 12.01.2016 №4).

Учреждением разработан регламент «Порядок проведения рекламной акции «Гарантия лучшей цены».

В соответствии с разделом 3 регламента «Порядок проведения рекламной акции «Гарантия лучшей цены» ЧУ ДПО Автошколы «Тандем» гарантирует цены не выше, чем у конкурентов при совокупности следующих условий:

- участник рекламной акции имеет намерение приобрести услугу в ЧУ ДПО Автошколы «Тандем»;
- участник рекламной акции имеет возможность приобрести услугу у конкурента по цене ниже, чем цена ЧУ ДПО Автошколы «Тандем», при этом цена учреждения и цена конкурентов сравнивается в соответствии с разделом 4 регламента;
- участник рекламной акции обратился (написал заявление по форме согласно приложению №2 регламента) к бухгалтеру учреждения в период проведения рекламной акции.

Пунктом 3.2. регламента установлено, что в случае, если цена на услугу в ЧУ ДПО Автошколы «Тандем» выше, чем цена за услугу конкурентов, и при соблюдении иных условий, указанных в п. 3.1. регламента, учреждение гарантирует предоставление скидки участнику рекламной акции в порядке, определенном разделом 4 регламента.

В соответствии с разделом 4 регламента при сравнении цен ЧУ ДПО Автошколы «Тандем» и цен конкурентов необходимо руководствоваться следующим:

- наименование, состав услуги полностью идентичны (совпадают);
- услуга должна оказываться конкурентом на дату обращения участника рекламной акции;
- подтверждением цены конкурента являются: официальный сайт конкурента с обязательной проверкой цены и наличия услуги у конкурента бухгалтером ЧУ ДПО Автошколы «Тандем» по телефону; оригинальный счет на оплату, оригинал коммерческого предложения (в т.ч. договор на оказание услуг),

выписанные в день обращения участника в ЧУ ДПО Автошкола «Тандем»;

- при сравнении цены конкурентов с ценой учреждения не учитываются: индивидуальные скидки конкурента (скидки, предоставляемые при условии выполнения каких-либо действий, например, предъявление купона, подарочной карты, покупка комплекта услуг и т.д.); типографические и иные явные ошибки;
- ЧУ ДПО Автошкола «Тандем» имеет право отказать в предоставлении скидки, если на дату обращения участника рекламной акции, не имеет возможности проверить соблюдение условий, указанных в п. 4.1. регламента;
- материалы, являющиеся подтверждением цены конкурента в соответствии с п. 4.1.4. регламента распечатываются и прикладываются к обращению участника рекламной акции;
- в случае соблюдения условий рекламной акции, ответственные лица обязаны заполнить реестр учета бонусов по рекламной акции «Гарантия лучших цен» по форме приложения №3 к регламенту.

В соответствии с разделом 5 указанного регламента ЧУ ДПО Автошкола «Тандем» предоставляет скидку 2% от цены конкурента. Продавец имеет право отказать участнику рекламной акции в предоставлении скидки, в случае нарушения участником условий регламента.

Согласно пункту 7.1. регламента правила проведения акции «Гарантия лучшей цены» могут быть изменены без предварительного уведомления покупателей.

Также ЧУ ДПО Автошкола «Тандем» указало, что критерии сравнения отражены на сайте www.avtotandem.pф, ссылка на который имеется в спорной рекламе.

Данный довод учреждения является несостоятельным, поскольку в рассматриваемой рекламе автошколы «Тандем» использованы выражения «лучшие преподаватели», «гарантия лучшей цены» без указания критерия сравнения, что является нарушением пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, так как реклама с использованием сравнительной характеристики объекта рекламирования без указания конкретного критерия сравнения, который имеет объективное подтверждение, считается недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами. Таким образом, критерий сравнения объекта рекламирования, который имеет объективное подтверждение, должен доводиться до потребителей непосредственно в рекламе. При этом возможность получения дополнительной информации на сайте не заменяет опубликование предусмотренных законодательством о рекламе сведений,

отсутствие которых способно ввести потребителей в заблуждение относительно рекламируемого продукта.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламодателем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Разрешение на установку и эксплуатацию рекламной конструкции от 22.08.2016 №4 по адресу: ул. Ленина, д. 55Б, г. Волжск, Республика Марий Эл выдано Администрацией городского округа «Город Волжск» ИП (письмо от 08.11.2016 исх. №4885).

Между ИП и ЧУ ДПО Автошкола «Тандем» заключен договор безвозмездного пользования от 02.09.2016, в соответствии с которым индивидуальный предприниматель передает, а учреждение принимает в бессрочное безвозмездное пользование на неопределенный срок имущество в виде рекламной конструкции для использования заказчиком в целях рекламы (пункты 1.1., 1.2. договора).

Из представленных сведений и документов следует, что рекламодателем спорной рекламы является ЧУ ДПО Автошкола «Тандем» (ИНН 1216018235; ОГРН 1091200000231).

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе несет рекламодаделец.

Ответственность за данное административное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В силу части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных

правонарушениях установлена административная ответственность.

Одним из обстоятельств, подлежащих выяснению по делу об административном правонарушении, является виновность лица в совершении административного правонарушения (статья 26.1 КоАП РФ).

В силу части 2 статьи 2.1 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.

Юридическое 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 ЧУ ДПО Автошкола «Тандем» при должной внимательности и осмотрительности при размещении рекламы могло предвидеть последствия - возможность нарушения законодательства о рекламе, имело возможность выполнить возложенную на него обязанность, и предотвратить совершение административного правонарушения, но не предприняло всех зависящих от него мер по соблюдению действующего законодательства о рекламе.

Таким образом, вина ЧУ ДПО Автошкола «Тандем» в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе установлена.

Следовательно, распространение ЧУ ДПО Автошкола «Тандем» спорной рекламы с нарушением требований пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе образует состав правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения: ул. Ленина, д. 55 «Б», г. Волжск, Республика Марий Эл.

Время совершения административного правонарушения: 31.10.2016 – дата акта по результатам проведения мониторинга рекламы.

Состав административного правонарушения, совершённого ЧУ ДПО Автошкола «Тандем» и предусмотренного частью 1 статьи 14.3. КоАП РФ, образуют:

Объект административного правонарушения - установленный порядок производства, размещения и распространения рекламы.

Объективная сторона - действия ЧУ ДПО Автошкола «Тандем», выразившиеся в распространении рекламы посредством рекламной конструкции с

нарушением требований пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Субъектом правонарушения является ЧУ ДПО Автошкола «Тандем».

Субъективная сторона - виновное совершение административного правонарушения, так как у ЧУ ДПО Автошкола «Тандем» имелась возможность соблюдения законодательства о рекламе, но им не были приняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

Основания для применения статьи 4.1.1 КоАП РФ отсутствуют.

ЧУ ДПО Автошкола «Тандем» заявлено ходатайство о признании правонарушения малозначительным.

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.

В силу пунктов 18 и 18.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел 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. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

При квалификации административного правонарушения в качестве малозначительного надлежит учитывать, что статья 2.9 КоАП РФ не содержит оговорок о ее неприменении к каким-либо составам правонарушений, предусмотренном КоАП РФ.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 названного постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния. При этом применение положений о малозначительности должно быть мотивировано.

Антимонопольный орган, оценив характер и степень общественной опасности административного правонарушения, считает, что в совершенном ЧУ ДПО Автошкола «Тандем» административном

правонарушении отсутствует существенная угроза охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы. Указанное правонарушение не причинило существенной угрозы охраняемым общественным отношениям, доказательства возникновения отрицательных последствий от такой рекламы отсутствуют.

Оценив конкретные обстоятельства совершения правонарушения, руководствуясь правовой позицией Конституционного суда Российской Федерации, изложенной в определении от 09.03.2004 № 116-О, антимонопольный орган считает возможным применить статью 2.9 КоАП РФ и признать правонарушение малозначительным. Применение меры административного наказания в виде штрафа будет носить неоправданно карательный характер, и не будет соответствовать тяжести правонарушения и степени вины.

На основании изложенного и руководствуясь ст. ст. 2.1, 2.2, 2.9, 4.1, 4.2, 14.3, 23.48, 26.1, 29.9 частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Производство по делу № 03-07/29-2017 об административном правонарушении в отношении частного учреждения дополнительного профессионального образования Автошкола «Тандем» (ИНН 1216018235; ОГРН 1091200000231; КПП 121601001; дата регистрации: 14.07.2009; юридический адрес: ул. Гагарина, д. 23 А, г. Волжск, Республика Марий Эл, 425000) прекратить в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения.
2. В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ освободить частное учреждение дополнительного профессионального образования Автошкола «Тандем» от административной ответственности по ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ и объявить устное замечание.

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.