

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**Генеральному директору
ООО «Темп Авто К»**

УПРАВЛЕНИЕ

.....

**Федеральной антимонопольной
службы по Краснодарскому краю**

.....

ул. Старокубанская, 116А, г. Краснодар, 350058

ИНН 2309053192, тел. 8(499)755-23-23

e-mail: to23@fas.gov.ru

от _____ № _____

на № _____ от _____

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении

№ 023/04/14.3-3903/2023

**17 августа 2023 г.
Краснодар**

Г.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее – Краснодарское УФАС России), рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 023/04/14.3-3903/2023, возбужденного в отношении должностного лица - генерального директора ООО «Темп Авто К» (адрес:) протоколом Краснодарского УФАС России по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ от 04.08.2023 г. по факту распространении 20.08.2022 г. на стенде внутри помещения ООО «Темп Авто К» рекламы содержания: «При прохождении ТО Проверка углов установки колёс в подарок! KIA Service» с нарушением требований ч. 7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе»,

в отсутствие должностного лица, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела - генерального директора ООО «Темп Авто К» (ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие вх. № 26898-ЭП/23 от 04.08.2023 г.),

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления физического лица (вх. № 14508-ИП/22 от 30.08.2022 г.) о признаках нарушения Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») при распространении 20.08.2022 г. на стенде внутри помещения ООО «Темп Авто К» информации содержания: «При прохождении ТО Проверка углов установки колёс в подарок! KIA Service» Краснодарским УФАС России установлено следующее.

По вышеуказанному факту Краснодарским УФАС России было возбуждено дело № 023/05/5-4586/2022 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении рекламодателя – ООО «Темп Авто К» (3500010, г. Краснодар, Ростовское шоссе, д. 12/6; ИНН: 2311052326, ОГРН: 1022301818274).

Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 30.11.2022 г. (в полном объеме 13.12.2022 г.) признаны действия ООО «Темп Авто К» по распространению 20.08.2022 г. на стенде внутри помещения ООО «Темп Авто К» рекламы содержания: «При прохождении ТО Проверка углов установки колёс в подарок! KIA Service», нарушающими требования ч. 7 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», поскольку реклама распространялась в отсутствие части существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители

рекламы. ООО «Темп Авто К» выдано предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации (исполнено).

По данному факту Краснодарским УФАС России были переданы материалы дела № 023/05/5-4586/2022 уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

При рассмотрении материалов дела Краснодарским УФАС России установлено следующее.

К заявлению была приложена фотография рекламного стенда, а также заказ-наряд и акт выполненных работ (в материалах дела).

Из обращения следует, что Заявитель обратилась в ООО «Темп Авто К», так как Обществом предоставлялась услуга «Проверка углов установки колес».

Вместе с тем, работником ООО «Темп Авто К» при проведении ТО было сообщено сначала, что стоимость работы (услуги) по проверке углов установки колес за 1 рубль значительно выше обозначенной, при этом после указания на рекламу указанной работы в качестве подарка, работником ООО «Темп Авто К» сообщено о невозможности выполнения работы по проверке углов установки колес за 1 рубль за ТО ввиду неисправности соответствующего оборудования, которое в нерабочем состоянии длительное время.

Кроме того, указанная на рекламном стенде услуга отсутствует в перечне выполненных работ, указанном в акте выполненных работ, а также заказе-наряде представленными заявителем. Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», реклама – это 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.

Информация вышеуказанного содержания является рекламой на основании п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч. 7 ст. 5 Федерального закона «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 приложенных к заявлению документах (заказ-наряд, акт выполненных работ) указано, что исполнителем, выполнившим работы, является ООО «Темп Авто К» (3500010, г. Краснодар, Ростовское шоссе, д. 12/6; ИНН: 2311052326, ОГРН: 1022301818274).

Согласно ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 5 настоящего Федерального закона.

В соответствии с п. 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодаделец – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект

рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Таким образом, рекламодателем рекламы вышеуказанного содержания является ООО «Темп Авто К».

На основании изложенного, в действиях рекламодателя ООО «Темп Авто К» при распространении 20.08.2022 г. (в соответствии с актом выполненных работ, а также заказом-нарядом, представленными заявителем) на стенде внутри помещения ООО «Темп Авто К» рекламы содержания: «При прохождении ТО Проверка углов установки колёс в подарок! KIA Service», усматриваются признаки нарушения требований ч. 7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе», поскольку реклама распространялась в отсутствие части существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы. На основании изложенного было возбуждено дело № 023/05/5-4586/2022 в отношении рекламодателя ООО «Темп Авто К».

На рассмотрение дела № 023/05/5-4586/2022 28.10.2022 г. гр..... не явилась.

Представитель ООО «Темп Авто К» пояснил следующее (данная позиция также отражена в письменных пояснениях):

«10 августа 2022 года в 11:52 с телефонного номера ... поступил звонок об осуществлении записи на 20 августа 2022 года на проведение ТО-1 на KIA Соренто, при общении звонящим озвучена проблема с автомобилем «криво стоит рулевое колесо». На что сотрудником СТО сделано уведомление звонящему о нахождении стенда регулировки развала-схождения на ремонте, невозможности проведения измерения углов наклона колес и выразил надежду о том, что за 10 дней возможно стенд починят и сделал предупреждение о необходимости уточнения у специалиста сервиса, который будет прозванивать перед записью на ТО о готовности стенда, а также подтвердил что у ООО «Темп Авто К» действительно проводится проверка развала схождения (проверка углов установки колес) при ТО безвозмездно, но если потребуются дальнейшая регулировка либо выполнение каких либо работ, то эти работы производятся платной основе.

19 августа 2022 года сотрудницей диспетчерской службы СТО ООО «Темп Авто К» был осуществлен телефонный вызов на номер в целях подтверждения ранее сделанной записи на СТО, абонент уточнил работает ли стенд проверки угла установки колес на что после уточнения диспетчера был дан точный ответ о неработающем стенде, но запись на сервис для проведения ТО была все равно подтверждена абонентом.

Таким образом, довод заявителя о том, что обращение в ООО «Темп Авто К» было вызвано только в связи с предоставлением услуги «Проверка углов установки колес» не находит своего подтверждения, так как информация о том, что стенд не исправен и оказать услугу ООО «Темп Авто К» не сможет была доведена до сведения заявителя 10 и 19 августа 2022 года.

20 августа 2022 года автомобиль KIA Sorento был представлен на СТО ООО «Темп Авто К» под управлением собственника Перечень заявленных работ: техническое обслуживание 1 год/15 000 км, считывание кодов неисправности, с/у

защиты двигателя. Стоит отметить, что в перечень обязательных к выполнению работ по проведению ТО-1, размещенный на официальном сайте завода изготовителя транспортных средств марки KIA (<https://www.kia.ru>) отсутствует такая услуга как Проверка углов установки колес, в связи с чем заявителю было выполнено плановое регламентное Техническое обслуживание, о чем был выдан соответствующий заказ-наряд и акт выполненных работ. В перечне выполненных работ отсутствует услуга «Проверка углов установки колес» по причине того, что 20 августа 2022 года стенд проверки углов установки колес был не исправен, соответственно услуги не могли быть выполнены, о чем заявителя предупредили заранее, перед посещением СТО, соответственно в акт выполненных работ были внесены те работы и услуги, которые фактически и были выполнены на автомобиле.

26 августа 2022 года в 14:25 диспетчерской службой ООО «Темп Авто К» был осуществлен звонок на телефонный номер, звонок содержал информационный характер, оператором была дана информация о том, что стенд развал-схождения исправен и т.к. ранее клиента интересовала данная услуга, то в случае необходимости он может ей воспользоваться на безвозмездной основе, однако клиент после того как узнал, что в таком случае компенсацию на затраченное топливо никто не компенсирует отказался осуществить запись. Учитывая тот, факт, что проверка углов установки колес не является регламентированной заводом изготовителем услугой и не входит в перечень обязательных при выполнении ТО работ, компенсировать Заявителю затраты, понесенные им на проезд до сервисной станции не представляется возможным.».

К письменным пояснениям приложены записи телефонных разговоров, описываемые представителем ООО «Темп Авто К».

Краснодарское УФАС России не согласен с вышеуказанной позицией лица, поскольку на момент подачи заявления (20 августа 2022 года) стенд проверки углов установки колес был неисправен, однако реклама вышеуказанного содержания по-прежнему распространялась.

Рассмотрение дела № 023/05/5-4586/2022 было отложено на 30.11.2022 г.

На рассмотрении дела ООО «Темп Авто К» были представлены письменные пояснения, содержащие сведения о должностном лице, ответственном за распространение рекламы вышеуказанного содержания. Сведений об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе представлено не было.

На основании изложенного, в действиях рекламодателя ООО «Темп Авто К» при распространении 20.08.2022 г. (в соответствии с актом выполненных работ, а также заказом-нарядом, представленными заявителем) на стенде внутри помещения ООО «Темп Авто К» рекламы содержания: «При прохождении ТО Проверка углов установки колёс в подарок! KIA Service», установлен факт нарушения требований ч. 7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе», поскольку реклама распространялась в отсутствие части существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

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.

На основании изложенного, в действиях рекламодателя ООО «Темп Авто К» при распространении 20.08.2022 г. на стенде внутри помещения ООО «Темп Авто К» рекламы содержания: «При прохождении ТО Проверка углов установки колёс в подарок! KIA Service», установлен факт нарушения требований ч. 7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе», поскольку 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 ч. 3 ст. 2.1 КоАП РФ назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

Краснодарским УФАС был направлен запрос ООО «Темп Авто К» (исх. ТО/13760/23 от 16.05.2023 г.) о предоставлении информации о должностном лице.

В соответствии со сведениями, представленными ООО «Темп Авто К» (вх. 18668-ЭП/23 от 31.05.2023 г.), лицом, ответственным за деятельность данного Общества является генеральный директор ООО «Темп Авто К» (адрес:).

Согласно абз. 1 ст. 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.

Таким образом, действия директора ООО «Темп Авто К» выразившиеся в распространении 20.08.2022 г. на стенде внутри помещения ООО «Темп Авто К» рекламы содержания: «При прохождении ТО Проверка углов установки колёс в подарок! KIA Service», с нарушением требований ч. 7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе», образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного директору ООО «Темп Авто К» Краснодарским УФАС России было направлено уведомление о составлении протокола об административном правонарушении (исх. № ТО/19889/23 от 04.07.2023 г.) по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором возврат отправителю из-за истечения срока хранения 15.07.2023 г.

Согласно п. 63, 67 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25

«О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» по смыслу пункта 1 статьи 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, должно быть направлено по адресу его регистрации по месту жительства или пребывания либо по адресу, который гражданин указал сам (например, в тексте договора), либо его представителю (пункт 1 статьи 165.1 ГК РФ).

При этом необходимо учитывать, что гражданин, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресам, перечисленным в абзацах первом и втором настоящего пункта, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя. Гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте своего жительства, несет риск вызванных этим последствий (пункт 1 статьи 20 ГК РФ). Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу.

Бремя доказывания факта направления (осуществления) сообщения и его доставки адресату лежит на лице, направившем сообщение.

Юридически значимое сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено, но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним (пункт 1 статьи 165.1 ГК РФ). Например, сообщение считается доставленным, если адресат уклонился от получения корреспонденции в отделении связи, в связи с чем она была возвращена по истечении срока хранения.

Краснодарским УФАС России была рассмотрена возможность применения ст. 2.9 КоАП РФ. На основании ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченное решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Из разъяснений Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, содержащихся в пункте 18 Постановления Пленума от 02 июня 2004 года № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» следует, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях (пункт 18.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02 июня 2004 года № 10, введенный постановлением Пленума ВАС РФ от 20 ноября 2008 года № 60).

По смыслу статьи 2.9. КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо с угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Меры административной ответственности и правила их применения, устанавливаемые законодательством об административных правонарушениях, должны не только соответствовать характеру правонарушения, его опасности для защищаемых законом ценностей, но и обеспечивать учет причин и условий его

совершения, а также личности правонарушителя и степени его вины, гарантируя тем самым адекватность порождаемых последствий для лица, привлекаемого к административной ответственности, тому вреду, который причинен в результате административного правонарушения, не допуская избыточного государственного принуждения и обеспечивая баланс основных прав индивида (юридического лица) и общего интереса, состоящего в защите личности, общества и государства от административных правонарушений устанавливаемые КоАП РФ размеры административных штрафов должны соотноситься с характером и степенью общественной опасности административных правонарушений и обладать разумным сдерживающим эффектом, необходимым для соблюдения находящихся под защитой административно-деликтного законодательства запретов.

В рассматриваемом случае, генеральный директор ООО «Темп Авто К» Павлицкий А.В., при соблюдении той степени добросовестности, которая от него требовалась в целях выполнения законодательно установленной обязанности, а также осуществления надлежащего контроля соблюдения законодательства о рекламе, мог не допустить совершения административного правонарушения.

Оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя в совершенном правонарушении, прихожу к выводу, что рассматриваемое правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с этим не допустимо применение статьи

Применение в рассматриваемом случае статьи 2.9. КоАП РФ не обеспечит адекватную защиту охраняемым общественным отношениям, а главное, не приведет к достижению установленной законом цели предупреждения совершения новых правонарушений. Учитывая объект противоправного посягательства, характер совершенных действий и другие обстоятельства, характеризующие противоправность деяния, прихожу к выводу, что допущенное генеральным директором ООО «Темп Авто К» правонарушение не может быть признано малозначительным. Иное противоречило бы одному из важнейших принципов законодательства - неотвратимости наказания за совершенное правонарушение, что провоцирует правонарушителя на пренебрежительное отношение к Закону и дальнейшее совершение аналогичных правонарушений.

С учетом всего вышеизложенного, основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ в рассматриваемом случае отсутствуют.

Субъект административного правонарушения - генеральный директор ООО «Темп Авто К»

Субъективная сторона: лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения требований законодательства, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Объектом вменяемого административного правонарушения является установленный порядок осуществления государственного надзора в сфере распространения рекламы.

Объективная сторона административного правонарушения состоит в нарушении генеральным директором ООО «Темп Авто К» ч. 7 ст. 5 Федерального

закона «О рекламе».

Место совершения административного правонарушения –

Время совершения административного правонарушения – 20.08.2022 г.

04.08.2023 г. Краснодарским УФАС России в отношении генерального директора ООО «Темп Авто К» был составлен протокол об административном правонарушении № 023/04/14.3-3903/2023, а также определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении.

Из письменных пояснений генерального директора ООО «Темп Авто К» (вх. № 26893-ЭП/23 от 04.08.2023 г.) в ответе на вышеуказанные документы, направленные антимонопольным органом следует:

- «На основании ст. 4.1.1 КоАП РФ прошу назначить мне наказание в виде предупреждения. Совокупность необходимых условий для применения ст. 4.1.1 КоАП РФ соблюдена:

1. Административное правонарушение, которое является предметом рассмотрения по настоящему делу, допущено мной, как руководителем юридического лица впервые;

2. Совершенное правонарушение не повлекло имущественного ущерба, не причинило вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, не повлекло соответствующих угроз, а также угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, и полностью отвечает требованиям, указанным в ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ;

3. Совершенное мной правонарушение не поименовано в установленном ч. 2 ст. 4.1.1 КоАП РФ перечне правонарушений, при которых запрещается замена административного наказания в виде штрафа на предупреждение.

Дополнительно ходатайствую о рассмотрении дела об административном правонарушении в мое отсутствие».

Краснодарское УФАС России в соответствии с письмом ФАС России (исх. № СП/72192/22 от 29.07.2022 г.) о вступлении в силу Федерального закона от 14.07.2022 № 290-ФЗ «О внесении изменений

в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях и статью 1 Федерального закона «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» (далее — Закон № 290-ФЗ) сообщает следующее.

Внесенными изменениями правило о замене административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение за впервые совершенное правонарушение распространено на всех субъектов административных правонарушений, выявленных в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля.

Указанное право действует только при наличии совокупности следующих обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 и статьи 4.11 КоАП: административное правонарушение совершено впервые, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, также административным правонарушением не причинено вреда или возникновение 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, и отсутствует имущественный ущерб.

Обстоятельств, препятствующих применению описанной выше нормы антимонопольным органом не установлено.

При рассмотрении дела № 023/04/14.3-3903/2023 Краснодарским УФАС России обстоятельств в соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Таким образом, в ходе рассмотрения дела № 023/04/14.3-3903/2023 установлена возможность замены административного, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, на предупреждение согласно ч. 3 ст. 3.4 КоАП (в связи со вступлением в силу Закона № 290-ФЗ).

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 2 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь генерального директора ООО «Темп Авто К» (адрес:) к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частями 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд (вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела) 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.

Заместитель руководителя управления