

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о выдаче предупреждения по делу об
административном правонарушении № 042/04/14.3-621/2020

«19» мая 2020г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, <...>, временно исполняющая обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-621/2020, возбужденного протоколом от 06.05.2020 в отношении Автономной некоммерческой организации «Центр дополнительного профессионального образования «Прогресс» (далее – АНО «ЦДПО «Прогресс», ИНН 4214040600, ОГРН 1194200000840, дата присвоения ОГРН 20.08.2019, КПП 421401001, юридический адрес: 652870, г. Междуреченск, пр. Строителей, д. 25, кв. 41), за совершение нарушения части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту - КоАП РФ), в присутствии директора АНО «ЦДПО «Прогресс» <...>,

УСТАНОВИЛА:

28.02.2020 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/28-82/2020 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании АНО «ЦДПО «Прогресс» нарушившей требования части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе», при распространении 14.01.2020 на странице сайта <https://ok.ru/progrecs.19?st> рекламы следующего содержания:

«Прогресс учебный центр. Дорогие друзья! У нас Вы можете заключить договор без предварительной оплаты, с рассрочкой на срок обучения или оформить кредит. Всегда действуют скидки и акции. За более подробной информацией обращаться: г. Междуреченск, ул. Юности, дом 10, офис № 211 р.т. <...>, с.т. <...>».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «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. При этом под объектом рекламирования понимается 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.

ФЗ «О рекламе» признает в качестве рекламы не любую информацию, содержащую указание на товар, услугу, мероприятие или лицо, а только такую, которая отвечает всем признакам рекламы, указанным в статье 3 данного Закона, в частности, которая направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В отдельных случаях, когда размещаемая на сайте информация направлена не столько на информирование потребителя об ассортименте товаров или деятельности компании, сколько на привлечение внимания к конкретному товару и его выделение среди однородных товаров (например, всплывающий баннер), такая информация может быть признана рекламой.

Информация о деятельности организации, размещенная на сайтах в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», не являющихся официальными сайтами такой организации, подлежит оценке на предмет отнесения к рекламе или иной информации в каждом конкретном случае, исходя из содержания такой информации и всех обстоятельств её размещения.

Согласно письму ФАС России от 25.09.20190 № АК/83509/19 «О разъяснении по вопросу рекламы в информационно – телекоммуникационной сети Интернет» ФЗ «О рекламе» не содержит специальных требований к рекламе, распространяемой в социальных сетях «Вконтакте» и «Одноклассники».

В то же время такая реклама должна соответствовать как общим требованиям, установленным ФЗ «О рекламе», в том числе требованиям достоверности и добросовестности, так и специальным требованиям, установленным указанным Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров и услуг.

В случае выявления нарушений ФЗ «О рекламе» антимонопольные органы привлекают виновных лиц к ответственности.

Таким образом, информация, размещенная на странице в социальной сети <https://ok.ru/progress.19?st> в виде баннера является рекламной, так как адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимание к объекту рекламирования – Учебному центру «Прогресс», а также к услугам, которые предоставляет данный учебный центр (в данном случае возможность обучения в кредит).

Частью 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя и (если имеется) отчество).

В соответствии с пунктом 2 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 №135-ФЗ (далее – ФЗ «О защите конкуренции») финансовая услуга - банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц.

Пунктом 6 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что хозяйствующий субъект, оказывающий финансовые услуги, - кредитная организация, профессиональный участник рынка ценных бумаг, организатор торговли, клиринговая организация, микрофинансовая организация, кредитный потребительский кооператив, страховая организация, страховой брокер,

общество взаимного страхования, негосударственный пенсионный фонд, управляющая компания инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов, негосударственных пенсионных фондов, специализированный депозитарий инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов, негосударственных пенсионных фондов, ломбард (финансовая организация, поднадзорная Центральному банку Российской Федерации), лизинговая компания (иная финансовая организация, финансовая организация, не поднадзорная Центральному банку Российской Федерации).

Статьей 1 Федерального закона от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности» установлено, что кредитная организация - юридическое лицо, которое для извлечения прибыли как основной цели своей деятельности на основании специального разрешения (лицензии) Центрального банка Российской Федерации (Банка России) имеет право осуществлять банковские операции, предусмотренные настоящим Федеральным законом. Кредитная организация образуется на основе любой формы собственности как хозяйственное общество.

В соответствии с частью 1 статьи 819 Гражданского Кодекса Российской Федерации по кредитному договору банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуются предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты за пользование ею, а также предусмотренные кредитным договором иные платежи, в том числе связанные с предоставлением кредита.

Согласно информации, размещенной на сайте Центрального банка Российской Федерации (<http://www.cbr.ru>) в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» АНО «ЦДПО «Прогресс» не является кредитной организацией, а также не является микрофинансовой организацией (не состоит в реестре МФО), не состоит в сельскохозяйственном и кредитном кооперативе, а также не осуществляет деятельность ломбарда.

Следовательно, АНО «ЦДПО «Прогресс» не вправе самостоятельно предоставлять финансовую услугу – кредит.

В нарушение данной правовой нормы в тексте рекламы отсутствует наименование лица, предоставляющего финансовую услугу – кредит.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе» несёт рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является АНО «ЦДПО «Прогресс».

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламодателем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и влечет наложение штрафа на физических лиц – 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.

Действия АНО «ЦДПО «Прогресс» выразившиеся в нарушении требований

части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы финансовых услуг на странице сайта <https://ok.ru/progress.19?st>, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1 статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение штрафа на должностных лиц от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Время совершения АНО «ЦДПО «Прогресс» административного правонарушения: 14.01.2020.

Место совершения АНО «ЦДПО «Прогресс» административного правонарушения: в информационно – телекоммуникационной сети «Интернет» на странице сайта <https://ok.ru/progress.19?st>.

06.03.2020 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола об административном правонарушении на 06.04.2020 в 10 часов 30 минут. Уведомление было направлено в адрес АНО «ЦДПО «Прогресс» заказным письмом с уведомлением о вручении.

06.04.2020 в связи с рекомендациями Правительства Российской Федерации, Министерства труда и социальной защиты Российской Федерации, Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека в целях недопущения распространения коронавирусной инфекции процедура составления и подписания протокола об административном правонарушении, назначенная на 06.04.2020г. на 10 часов 30 минут была перенесена на 06.05.2020г. на 10 часов 30 минут. Уведомление было направлено в адрес АНО «ЦДПО «Прогресс» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

06.05.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство АНО «ЦДПО «Прогресс» (исх. от 30.04.2020 № 23) о проведении процедуры составления и подписания протокола об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника АНО «ЦДПО «Прогресс» в связи с рекомендациями Правительства Российской Федерации, Министерства труда и социальной защиты Российской Федерации, Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека в целях недопущения распространения коронавирусной инфекции.

06.05.2020 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-621/2020 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника АНО «ЦДПО «Прогресс», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении.

06.05.2020 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-621/2020 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 19.05.2020 в 11 часов 30 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес АНО «ЦДПО «Прогресс» заказным письмом с

уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок») о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

19.05.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-621/2020 об административном правонарушении, в присутствии директора АНО «ЦДПО «Прогресс» <...>.

Изучив материалы дела № 042/04/14.3-621/2020 об административном правонарушении, временно исполняющая обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Действия АНО «ЦДПО «Прогресс» выразившиеся в нарушении требований части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы финансовых услуг на странице сайта <https://ok.ru/progress.19?st>, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно статье 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

АНО «ЦДПО «Прогресс» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у АНО «ЦДПО «Прогресс» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным юридическим лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Следовательно, действия АНО «ЦДПО «Прогресс» выразившиеся в нарушении требований части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы финансовых услуг на странице сайта <https://ok.ru/progress.19?st>, следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения АНО «ЦДПО «Прогресс» подтверждается протоколом по делу № 042/04/14.3-621/2020 от 06.05.2020.

Срок давности привлечения АНО «ЦДПО «Прогресс» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При рассмотрении данного дела временно исполняющей обязанности

руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, в соответствии с пунктом 2 статьи 4.2 КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Временно исполняющая обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области также считает возможным, с учетом положений части 2 статьи 4.2 КоАП РФ признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину АНО «ЦДПО «Прогресс» совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность АНО «ЦДПО «Прогресс» за совершение административного правонарушения, не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении АНО «ЦДПО «Прогресс» своих публично - правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 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.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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 соответствии с пунктом 1 части 5 статьи 4.1 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее - Закон № 209-ФЗ, Закон о развитии предпринимательства) сведения об юридических лицах и индивидуальных предпринимателях, отвечающих условиям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным статьей 4 названного закона (за исключением сведений о вновь созданных юридических лицах и вновь зарегистрированных индивидуальных предпринимателях, отвечающих условиям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным частью 3 статьи 4), вносятся в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства ежегодно 10 августа текущего календарного года, на основе указанных в части 4 указанной статьи закона сведений, имеющихся у уполномоченного органа по состоянию на 1 июля текущего календарного года.

Таким образом, категория субъекта «малого» и «среднего» предпринимательства устанавливается уполномоченным на то органом государственной власти, на основании имеющихся в его распоряжении документов в отношении юридического лица и индивидуального предпринимателя, а также исходя из сведений, представленных названными лицами в отношении своей среднесписочной численности и полученном доходе за предыдущий календарный год.

В силу части 4 статьи 4 Закона о развитии предпринимательства категория субъекта малого или среднего предпринимательства изменяется в случае, если предельные значения выше или ниже предельных значений, указанных в пунктах 2, 2.1 и 3 части 1.1 настоящей статьи, в течение трех календарных лет, следующих один за другим, при условии, что иное не установлено названной статьей закона.

Из приведенных норм следует обязанность уполномоченного органа определить категорию юридического лица либо индивидуального предпринимателя на основании представленных за предыдущий календарный год документов, однако изменить такую категорию возможно лишь по истечении трех лет со дня ее первоначального установления.

Вместе с тем, в течение указанного периода времени юридическое лицо (либо

индивидуальный предприниматель) могут претерпеть существенные изменения в своей хозяйственной деятельности, что обусловит фактическую смену ими такого статуса при его юридической неизменности.

Согласно пункту 2 части 1.1 статьи 4 Закона о развитии предпринимательства среднесписочная численность работников за предшествующий календарный год

предельные значения среднесписочной численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства: от ста одного до двухсот пятидесяти человек для средних предприятий; до ста человек для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до пятнадцати человек.

В соответствии с пунктом 3 части 1.1 статьи 4 Закона о развитии предпринимательства доход таких хозяйственных обществ не должен превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

Такие предельные значения установлены Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.04.2016 № 265 «О предельных значениях дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности, для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства» и составляют 120 млн. рублей - для микропредприятий; 800 млн. рублей - для малых предприятий; 2 млрд. рублей - для средних предприятий (пункт 1).

В материалах дела имеются документы, представленные директором АНО «ЦДПО «Прогресс» о среднесписочной численности работников за 2019 год, которая составляла 1 человек (по состоянию на 02.03.2020 среднесписочная численность работников АНО «ЦДПО «Прогресс» составляет 2 человека), а также о величине дохода за 2019 год в размере 10323 рубля.

Таким образом, АНО «ЦДПО «Прогресс» обладает признаками субъекта малого предпринимательства.

Оценивая собранные по делу доказательства, временно исполняющая обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину АНО «ЦДПО «Прогресс» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и, учитывая совершение административного правонарушения впервые, а также то, что АНО «ЦДПО «Прогресс» является микропредприятием, отсутствие 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 отсутствие имущественного ущерба, руководствуясь статьями 4.1.1, 23.48, 29.9, 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать Автономную некоммерческую организацию «Центр дополнительного профессионального образования «Прогресс» (ИНН 4214040600, ОГРН 1194200000840, дата присвоения ОГРН 20.08.2019, КПП 421401001, юридический адрес: 652870, г. Междуреченск, пр. Строителей, д. 25, кв. 41) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Выдать Автономной некоммерческой организации «Центр дополнительного профессионального образования «Прогресс» (ИНН 4214040600, ОГРН 1194200000840, дата присвоения ОГРН 20.08.2019, КПП 421401001, юридический адрес: 652870, г. Междуреченск, пр. Строителей, д. 25, кв. 41) предупреждение.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток 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.