

**Управление Федеральной антимонопольной службы**

**по Республике Коми**

## **ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

**о назначении административного наказания по делу**

**об административном правонарушении № 011/04/14.3-491/2019**

18 октября 2019 года

№ 03-06/8111

г. Сыктывкар

<...>

<...> (далее – Коми УФАС России), адрес места нахождения: 16700, Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 160, корпус А, <...>, рассмотрев протокол от 03.09.2019 и материалы дела № 011/04/14.3-491/2019 о совершении <...> магазина «АвтоГигант» ООО «Идеал» <...>, <...> (фактическое место жительства: <...>), <...> (далее – <...>), административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ),

### **УСТАНОВИЛА:**

Настоящее дело возбуждено протоколом Коми УФАС России от 03.09.2019, составленным в отсутствие <...>, надлежащим образом извещенного о времени и месте составления протокола об административном правонарушении.

Определением Коми УФАС России от 03.09.2019 № 03-06/6704 рассмотрение дела № 011/04/14.3-491/2019 назначено на 18.09.2019 на 14 часов 10 минут.

В связи с отсутствием сведений о надлежащем извещении <...> о времени и

месте рассмотрения дела № 011/04/14.3-491/2019 определением Коми УФАС России от 18.09.2019 № 03-06/7185 срок рассмотрения дела продлён, рассмотрение дела отложено на 18.10.2019 на 11 часов 00 минут.

Копия определения от 18.09.2019 № 03-06/7185 направлена в адрес <...> письмом Коми УФАС России, которое согласно сведениям официального сайта Почты России адресатом не получено.

В целях извещения <...> о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении антимонопольным органом 01.10.2019 по адресу места жительства <...> направлена телеграмма. Согласно почтовому извещению от 03.10.2019 (вх. № 4216-э от 04.10.2019) телеграмма <...> не доставлена, квартира закрыта, адресат по извещению за телеграммой не является.

В соответствии с п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» в целях соблюдения установленных статьей 29.6 КоАП РФ сроков рассмотрения дел об административных правонарушениях судье необходимо принимать меры для быстрого извещения участвующих в деле лиц о времени и месте судебного рассмотрения. Поскольку КоАП РФ не содержит каких-либо ограничений, связанных с таким извещением, оно в зависимости от конкретных обстоятельств дела может быть произведено с использованием любых доступных средств связи, позволяющих контролировать получение информации лицом, которому оно направлено (судебной повесткой, телеграммой, телефонограммой, факсимильной связью и т.п., посредством СМС-сообщения, в случае согласия лица на уведомление таким способом и при фиксации факта отправки и доставки СМС-извещения адресату). Лицо, в отношении которого ведется производство по делу, считается извещенным о времени и месте судебного рассмотрения и в случае, когда из указанного им места жительства (регистрации) поступило сообщение об отсутствии адресата по указанному адресу, о том, что лицо фактически не проживает по этому адресу либо отказалось от получения почтового отправления.

Учитывая изложенное, <...> надлежащим образом извещен о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 011/04/14.3-491/2019.

В ходе рассмотрения настоящего административного дела должностным лицом Коми УФАС России установлено следующее.

В Коми УФАС России поступило обращение Ассоциации наружной рекламы Республики Коми № 14/19 от 07.02.2019 (вх. № 585 от 07.02.2019) о нарушении законодательства о рекламе.

По результатам рассмотрения указанного обращения принято решение о

возбуждении дела № 011/05/28-172/2019 в отношении ООО «Идеал» по признакам нарушения ч. 1 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), о чем вынесено соответствующее определение № 03-05/2453 от 05.04.2019.

Из материалов дела № 011/05/28-172/2019 (далее – рекламное дело) усматривается нижеследующее.

В соответствии со ст. 3 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством размещения на здании по адресу: <...>;
- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования: «АВТОГИГАНТ», автозапчастям, аксессуарам, запчастям для всех автомобилей, кредиту, формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

Таким образом, вышеуказанная информация является рекламой (далее – рассматриваемая реклама).

Рассматриваемая реклама содержит, в том числе указание на кредит.

В соответствии с пунктами 2, 6 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-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;
- финансовая организация – 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).

В силу статей 819 и 822 Гражданского кодекса РФ договор товарного кредита заключается с банками или кредитными организациями.

Таким образом, рассматриваемая реклама является рекламой финансовых услуг.

В силу ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе 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).

Рассматриваемая реклама не содержит наименование лица, оказывающего услуги по кредиту.

При таких обстоятельствах рассматриваемая реклама размещена с нарушением требований ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе, ответственность несут и рекламодатель, и рекламораспространитель.

В соответствии с ч. 8 ст. 38 Закона о рекламе рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В соответствии с п. 5 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В силу п. 6 ст. 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Согласно п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с п. 3.1 Устава ООО «Идеал», целью деятельности Общества является достижение максимальной экономической эффективности и прибыльности, наиболее полное и качественное удовлетворение потребностей физических и юридических лиц в производимой Обществом продукции, выполняемых работах и услугах.

Согласно п. 3.2 Устава ООО «Идеал», основными видами деятельности Общества является, в том числе торговля автомобильными деталями, узлами и принадлежностями.

Как следует из письменных пояснений ООО «Идеал», имеющихся в материалах рекламного дела, согласно приказу № <...> от <...> «О назначении лица, ответственного за рекламу магазина «АвтоГигант» (далее - Приказ) и должностной инструкции маркетолога от <...> (далее – Должностная инструкция), <...> магазина «АвтоГигант» <...> разместил рассматриваемую рекламу на фасаде здания по адресу: <...>. Текст рекламы не был согласован с <...> ООО «Идеал» <...> Данный рекламный баннер был изготовлен без привлечения третьих лиц (рекламопроизводителей). На сегодняшний день идёт поиск подрядной организации для устранения признаков нарушения требований ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе.

Согласно п. 1 Приказа, представленного в материалы рекламного дела, ответственность за организацию работ, осуществление контроля за размещением и установкой рекламы, связанной с деятельностью магазина (СМИ, рекламные конструкции, баннеры, таблоиды и т.д.) возложена на <...> магазина «АвтоГигант» <...> (далее <...>).

В соответствии с п. 2.1 Должностной инструкции, с которой <...> был ознакомлен <...>, в обязанности маркетолога входит, в том числе размещение и установка рекламы, связанной с деятельностью магазина (СМИ, рекламные конструкции, баннеры, таблоиды и т.д.).

Из представленных ООО «Идеал» письмом № б/н от 30.05.2019 (вх. № 2853 от 30.05.2019) письменных пояснений <...> следует, что в августе 2017 года был размещен баннер с рекламой магазина «АвтоГигант» на фасаде здания ТК «Оптима» по адресу: <...>. Текст рекламы не был согласован с <...> ООО «Идеал» <...>, так как <...> хотел проявить инициативу, креативность в выполнении поставленной задачи, полностью не изучив законодательные акты, в том числе Закон о рекламе.

Пунктами 4.1 – 4.3.8 определения № 03-05/4254 от 03.06.2019 об отложении рассмотрения дела № 011/05/28-172/2019 (далее – Определение) у ООО «Идеал» были запрошены документы и письменная информация, необходимые для рассмотрения рекламного дела.

Определение получено ООО «Идеал» 10.06.2019, что подтверждается уведомлением о вручении почтового отправления № 16799136227153.

Однако ни в срок, указанный в Определении – до 03.07.2019, ни на дату рассмотрения рекламного дела – 05.07.2019 ООО «Идеал» не представило истребованные Определением материалы.

Таким образом, ООО «Идеал» при рассмотрении дела № 011/05/28-172/2019

уклонилось от содействия Коми УФАС России в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по рекламному делу.

Из имеющихся материалов рекламного дела усматривается, что рекламодателем, рекламораспространителем и рекламопроизводителем рассматриваемой рекламы является должностное лицо ООО «Идеал» – <...> магазина «АвтоГигант» <...>, рассматриваемые рекламы распространены им с целью получения магазином, в котором он работает, прибыли от экономической деятельности, что отвечает целям предпринимательской деятельности.

Комиссией в ходе рассмотрения рекламного дела установлено, что нарушение ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе произошло по вине рекламодателя, рекламораспространителя и рекламопроизводителя – <...> магазина «АвтоГигант» ООО «Идеал» <...>.

Из материалов рекламного дела усматривается, что <...> не предпринято должных мер, направленных на соблюдение требований законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы, что и привело к рассматриваемому нарушению.

Таким образом, <...> нарушены требования ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе.

Из материалов рекламного дела следует, что рассматриваемая реклама распространялась с августа 2017 года по 29 мая 2019 года на территории г. Сыктывкара Республики Коми.

Комиссией установлено, что на дату вынесения решения факт распространения рассматриваемой рекламы не имеет места, что подтверждается фотографией, представленной ООО «Идеал» в материалы рекламного дела.

В связи с чем, Комиссия сочла нецелесообразной выдачу <...> предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащей рекламы.

Решением Комиссии № 03-05/5263 от 15.07.2019 рассматриваемая реклама признана ненадлежащей, поскольку она распространена с нарушением требований ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе.

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 должностных лиц в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Рассматриваемые действия не подпадают под признаки административных правонарушений, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3, частью 4

статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ.

С учётом изложенного, <...> допустил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Время совершения административного правонарушения: период с августа 2017 года по 29 мая 2019 года.

Место совершения административного правонарушения: г. Сыктывкар Республики Коми.

Согласно 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. Под должностным лицом следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, в том числе руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов других организаций, несут административную ответственность как должностные лица.

В материалах рекламного и административного дел имеются копии следующих документов: приказа № <...> от <...> «О назначении лица, ответственного за рекламу магазина «АвтоГигант» (далее - Приказ), должностной инструкции маркетолога от <...> (далее – Должностная инструкция), с которыми <...> ознакомлен.

Согласно п. 1 Приказа, представленного в материалы рекламного дела, ответственность за организацию работ, осуществление контроля за размещением и установкой рекламы, связанной с деятельностью магазина (СМИ, рекламные конструкции, баннеры, таблоиды и т.д.) возложена на <...> магазина «АвтоГигант» <...>.

В соответствии с п. 2.1 Должностной инструкции, с которой <...> был ознакомлен 10.08.2017 года, в обязанности маркетолога входит, в том числе размещение и установка рекламы, связанной с деятельностью магазина (СМИ, рекламные конструкции, баннеры, таблоиды и т.д.).

Из материалов рекламного дела и дела об административном правонарушении следует, что должностным лицом, ответственным за

соблюдение рекламного законодательства в магазине «АвтоГигант» ООО «Идеал», в рассматриваемый период являлся <...> магазина «АвтоГигант» <...>.

Из материалов дела об административном правонарушении усматривается, что <...> совершил рассматриваемое правонарушение в связи с ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Из материалов административного и рекламного дел следует, что <...> не предпринял достаточных мер для недопущения нарушения рекламного законодательства, по сути, уклонился от обязанности по контролю за соответствием рассматриваемых реклам требований рекламного законодательства, что является, в том числе исключительной зоной ответственности рекламодателя, рекламораспространителя и рекламопроизводителя.

В связи с чем, обстоятельств, как исключающих возможность соблюдения <...> требований рекламного законодательства, так и свидетельствующих о принятии всех зависящих от него мер по соблюдению требований рекламного законодательства, не усматривается.

Таким образом, вина <...> в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, является установленной.

Согласно письменным пояснениям, представленным <...> в материалы рекламного дела, причиной совершения им рассматриваемого правонарушения явилось недостаточное знание законодательства о рекламе. <...> признал свою ошибку полностью, обязался в будущем более ответственно относиться к поручениям руководства.

В соответствии с ч. 2 ст. 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Должностное лицо считает возможным учесть в качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность <...>: добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия Коми УФАС России в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении; совершение административного правонарушения впервые; нахождение на иждивении несовершеннолетних детей.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных ст. 4.3 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлено.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных ст. 24.5 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлено.

Все процессуальные права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные КоАП РФ, соблюдены.

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

В соответствии с ч. 2 ст. 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 ч. 3 ст. 3.4 КоАП РФ 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 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, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи. 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 случае замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение дополнительное административное наказание, предусмотренное соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, не применяется.

Согласно Единому реестру субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенному на сайте ФНС России, ООО «Идеал» 01.08.2016 включено в реестр как микропредприятие. В соответствии с приказом № <...> от <...> является работником ООО «Идеал».

В соответствии с п. 19.1 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 в силу пункта 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ одним из обстоятельств, отягчающих административную ответственность, является повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный статьей 4.6 КоАП РФ.

При применении указанной нормы судам следует учитывать, что однородными считаются правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена одной статьей Особенной части КоАП РФ.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ обстоятельствами, отягчающими административную ответственность, в том числе признается повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 настоящего Кодекса за совершение однородного административного правонарушения.

В соответствии со ст. 4.6 КоАП РФ лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

В Коми УФАС России документы, свидетельствующие о причинении вреда или возникновении 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 о наличии имущественного ущерба в результате совершенного административного правонарушения, отсутствуют.

<...> ранее не привлекался к административной ответственности по ст. 14.3 КоАП РФ. Обратное в Коми УФАС России отсутствует. Соответственно <...> можно считать впервые совершившим административное правонарушение. Таким образом, усматриваются обстоятельства для замены административного штрафа на предупреждение.

На основании вышеизложенного, принимая во внимание цели административного наказания, установленные ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, учитывая характер совершенного <...> административного правонарушения, личность, имущественное положение <...>, наличие обстоятельств, смягчающих административную ответственность, отсутствие обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со статьями 4.1, 4.1.1, 4.2, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

#### **ПОСТАНОВИЛА:**

1. Признать <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

2. Назначить <...> административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии со статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу:

1) после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано;

2) после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту, если указанное решение не было обжаловано или опротестовано, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление;

3) немедленно после вынесения не подлежащего обжалованию решения по жалобе, протесту, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление.

<...>