ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о выдаче предупреждения по делу об
административном правонарушении № 444/09-АДМ-2018

23. июля 2018г. г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, <…>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 444/09-АДМ-2018, возбужденного протоколом от 23.07.2018 в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Формула» (ОГРН 1174205012618, ИНН 4222016224, КПП 422201001, дата присвоения ОГРН 17.05.2017, адрес (место нахождения) юридического лица 652811, г. Осинники, ул. Революции, дом 19, помещение 3, далее – ООО «Формула») в присутствии директора ООО «Формула» <…>,

УСТАНОВИЛА:

15.05.2018 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 33/Р-2018 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ненадлежащей рекламы ООО «Формула», поскольку в ней нарушены требования пункта 4 части 2 статьи 5, пункта 3 части 3 статьи 5, пункта 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

По адресу: г. Осинники, ул. Революции, 19 на фасаде жилого дома в период октябрь 2017 - февраль 2018 были размещены рекламные баннеры с текстом следующего содержания:

-«Скоро открытие! Автошкола Клаксон»;

-«Автошкола Клаксон pro Автошкола Клаксон - Ваша уверенность на дорогах www.klakson42.ru тел.: 5-15-15 8923-605-15-15» .

Также ООО «Формула» разместило рекламу на радиостанции «Милицейская волна» (радиочастота 107,9 FM, г. Осинники) в период с 01.02.2018 по 15.02.2018 с текстом следующего содержания: «Дорогие радиослушатели в Осинниках открылась автошкола «Клаксон». Автошкола «Клаксон» уже проводит набор на обучение. В честь открытия автошкола «Клаксон» дарит Вам скидки на обучение. Предоставляется рассрочка. Успей записаться. Мы ждем Вас по адресу: г. Осинники, улица Революции, 19, телефон 5-15-15, 8923-605-15-15».

Частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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 нарушение части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в тексте рекламы, размещенной на радиостанции «Милицейская волна» (радиочастота 107,9 FM, г. Осинники) в

период с 01.02.2018 по 15.02.2018 отсутствует существенная информация о сроках и условиях предоставления скидки на обучение, а также условиях рассрочки, что искажает смысл информации и вводит в заблуждение потребителей рекламы.

В рекламе ООО «Формула» позиционирует себя как автошкола «Клаксон», вместе с тем ПОЧУ «Клаксон» является правообладателем товарного знака (знака обслуживания, свидетельства № 333367, приоритет товарного знака зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания).

Одним из видов деятельности ООО «Формула» является деятельность школ подготовки водителей автотранспортных средств.

Основным видом деятельности ПОЧУ «Клаксон» является деятельность школ подготовки водителей автотранспортных средств.

Таким образом, ООО «Формула», использующее коммерческое обозначение «Клаксон», и ПОЧУ «Клаксон», осуществляют аналогичную деятельность и являются конкурентами.

Целью рекламы являются привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. При этом рекламная информация лежит в основе представлений о качестве и назначении товара, об особенностях его использования, условиях приобретения, цене товара, следовательно, особую важность приобретают достоверность рекламы, создание правильного представления об объекте рекламирования.

В соответствии с пунктом 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

Действия по размещению рекламы ООО «Формула» с незаконным использованием коммерческого обозначения принадлежащего другому лицу, направлены на получение необоснованных преимуществ и на увод клиентуры к конкуренту путем введения в заблуждение клиентов, размещены в рекламе.

В соответствии с пунктом 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

В нарушение пункта 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в вышеуказанной рекламе, размещенной по адресу: г. Осинники, ул. Революции,19, а также на радиостанции «Милицейская волна» (радиочастота 107,9 FM, г. Осинники) содержатся недостоверные информация о продавце товара (услуги), так как в данном случае продавцом является ООО «Формула», а не «Клаксон» как указано в рекламе.

Частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение

требований, установленных пунктом 4 частью 2 статьи 5, пунктом 3 части 3 статьи 5, пунктом 20 частью 3 статьи 5, частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО «Формула».

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – 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 ООО «Формула», выразившиеся в нарушении требований пункта 4 частью 2 статьи 5, пункта 3 части 3 статьи 5, пункта 20 частью 3 статьи 5, частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Время совершения ООО «Формула» административного правонарушения – в период с 01.02.2018 по 15.02.2018 при размещении рекламы на радиостанции «Милицейская волна» (радиочастота 107,9 FM, г. Осинники); с октября 2017г. по февраль 2018 при размещении рекламы по адресу: г. Осинники, ул. Революции, 19.

Место совершения ООО «Формула» административного правонарушения Кемеровская область, г. Осинники.

04.06.2018 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания на 09.07.2018 в 11 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «Формула» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции ООО «Формула» имеется в материалах дела).

09.07.2018 состоялась процедура составления и подписания протокола № 444/09-АДМ-2018 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Формула».

09.07.2018 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 444/09-АДМ-2018 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении: 23.07.2018, 11 часов 30 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ООО «Формула» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции ООО «Формула» имеется в материалах дела).

23.07.2018 состоялось рассмотрение дела № 444/09-АДМ-2018 об административном правонарушении в присутствии директора ООО «Формула» <…>.

Изучив материалы дела № 444/09-АДМ-2018 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной

антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Действия ООО «Формула», выразившиеся в нарушении требований пункта 4 частью 2 статьи 5, пункта 3 части 3 статьи 5, пункта 20 частью 3 статьи 5, частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», 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.

- 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.

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

Таким образом, у ООО «Формула» 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 ООО «Формула», выразившиеся в нарушении требований пункта 4 частью 2 статьи 5, пункта 3 части 3 статьи 5, пункта 20 частью 3 статьи 5, частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Формула» подтверждается протоколом по делу № 444/09-АДМ-2018 от 09.07.2018.

Срок давности привлечения ООО «Формула» 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 заместитель 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.

Заместитель 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 ООО «Формула» совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «Формула» 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 ООО «Формула» 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.

- Единому реестру субъектов малого предпринимательства, размещенного на официальном сайте rsmp.nalog.ru ООО «Формула» имеет статус микропредприятия.

Оценивая собранные по делу доказательства, временно исполняющая обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «Формула» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, наличие у ООО «Формула» статуса микропредприятия, 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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1.Признать Общество с ограниченной ответственностью «Формула» (ОГРН 1174205012618, ИНН 4222016224, КПП 422201001, дата присвоения ОГРН 17.05.2017, адрес (место нахождения) юридического лица 652811, г. Осинники, ул. Революции, дом 19, помещение 3) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «Формула» (ОГРН 1174205012618, ИНН 4222016224, КПП 422201001, дата присвоения ОГРН 17.05.2017, адрес (место нахождения) юридического лица 652811, г. Осинники, ул. Революции, дом 19, помещение 3) предупреждение.

- 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.
- 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 <…>