Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области «…» (далее по тексту – Должностное лицо), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 07-18-40/2018, возбужденного в отношении ООО «РК № 1» (460024, г. Оренбург, ул. Богдана Хмельницкого, д. 5, пом. 5; ИНН 5609187675) по факту нарушения требований части 7 статьи 28 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 (далее – ФЗ «О рекламе»),

в присутствии представителя ООО «РК № 1» по доверенности № б/н от 28.06.2018г.- «…»,

УСТАНОВИЛА:

В целях проверки соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе, руководствуясь статьей 33 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 года (далее по тексту – ФЗ «О рекламе») 29.03.2018г. Управлением Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области проведена проверка рекламы, связанной с

привлечением денежных средств участников долевого строительства для строительства многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости, размещенной и распространяемой на территории г. Оренбурга, на предмет соответствия требованиям, установленным законодательством РФ о рекламе. В ходе проверки установлено, что по адресу: г. Оренбург, Дзержинский район, пр. Победы, в районе остановки «Инвертор», в непосредственной близости от дороги размещена конструкция с содержанием информации: «ВАШ ДОМ, КОМСОМОЛЬСКАЯ, 199 КВАРТИРЫ БЕЗ ПЕРЕПЛАТ В РАССРОЧКУ НА 2 ГОДА! ПЕРВОНАЧАЛЬНЫЙ ВЗНОС 20% т. 905-900 ООО «ваш дом» С проектной декларацией можно ознакомиться на сайте www.greenhous.ru и в офисе продаж», сопровождаемая изображением многоквартирного дома.

Информация: «ООО «ваш дом» С проектной декларацией можно ознакомиться на сайте www.greenhous.ru и в офисе продаж» изображена мелким, труднодоступным для восприятия потребителей шрифтом.

Материалами комиссионного дела № 07-17-16/2018 установлено, что ООО «Управляющая инвестиционная компания «Ваш дом», в целях привлечения внимания неопределенного круга лиц к участию в долевом строительстве объекта (секции ИКЛМ жилого комплекса Green House) заключило договор с ООО «РК № 1» (юридический адрес: 460024, г. Оренбург, ул. Богдана Хмельницкого, д. 5, пом. 5; ИНН 5609187675) об оказании услуг по монтажу/демонтажу, размещению и техническому обслуживанию РИМ и/или услуги по размещению рекламных роликов, на рекламных конструкциях (средствах наружной рекламы).

Решением по делу № 07-17-16/2018 установлено, что вышеуказанная информация отвечает понятию «реклама», закрепленного частью 1 статьей 3 ФЗ «О рекламе», привлекая внимание неопределенного круга лиц к объекту рекламирования – квартирам в доме по адресу: г Оренбург, ул. Комсомольская, д. 199, Следовательно, на данную информацию распространяются требования ФЗ «О рекламе».

Исходя из положений статьи 19 ФЗ «О рекламе» рассматриваемая конструкция является наружной рекламной конструкцией (наружной рекламой).

Рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о

рекламе к рекламе, в частности о включении в рекламу обязательных сведений.

Статьей 28 ФЗ «О рекламе» установлены специальные требования и ограничения к рекламе финансовых услуг и финансовой деятельности.

Согласно части 7 статьи 28 ФЗ «О рекламе», реклама, связанная с привлечением денежных средств участников долевого строительства для строительства многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости, должна содержать сведения о месте размещения проектной декларации, фирменное наименование (наименование) застройщика либо указанное в проектной декларации индивидуализирующее застройщика коммерческое обозначение.

Учитывая месторасположение рассматриваемой наружной рекламы, высоту рассматриваемой рекламной конструкции, размер шрифта, которым изложены и визуально воспринимаются сведения о месте и способах получения проектной декларации, путем исследования имеющихся в материалах дела фотографий рассматриваемой рекламной конструкции, акта проверки от 29.03.2018г., Должностное лицо приходит к выводу, что потребители рекламы не имеют возможности ознакомиться с обязательными в силу Закона о рекламе сведениями обычным способом, без использования специальных средств.

В рассматриваемой наружной рекламе сведения: «ООО «ваш дом» С проектной декларацией можно ознакомиться на сайте www.greenhous.ru и в офисе продаж» указаны несоизмеримо мелким шрифтом по отношению к остальной информации в рекламе: «ВАШ ДОМ, КОМСОМОЛЬСКАЯ, 199 КВАРТИРЫ БЕЗ ПЕРЕПЛАТ В РАССРОЧКУ НА 2 ГОДА! ПЕРВОНАЧАЛЬНЫЙ ВЗНОС 20% т. 905-000», которая указана крупным шрифтом и не вызывает затруднений у потребителя при прочтении. Использование мелкого шрифта, затруднительного для прочтения, несмотря на формальное наличие в рассматриваемой наружной рекламе обязательных в силу ч. 7 ст. 28 ФЗ «О рекламе» сведений, искажает содержание рекламы в целом в части доведения ее до потребителя должным образом.

На основании вышеизложенного, информация о месте и способах получения проектной декларации: ООО «Ваш дом» считается отсутствующей, а рассматриваемая наружная реклама содержит нарушение части 7 статьи 28 ФЗ «О рекламе», и, согласно

положению ч. 4 ст. 3 Закона, является ненадлежащей, так как не соответствует требованиям ч.7 ст.28 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 6, 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований ч. 7 ст. 28 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель и рекламораспространитель (ч. 6, 7 ст. 38 Закона).

Рекламораспространителем определяется лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (ч. 7 ст. 3 Закона о рекламе).

Должностным лицом установлено, что, исходя из того, что договор по размещению и техническому обслуживанию РИМ на рекламных конструкциях заключен между ООО «РК № 1» и ООО «Управляющая инвестиционная компания «Ваш дом», рекламораспространителем рассматриваемой наружной рекламы является - ООО «РК № 1» (юридический адрес: 460024, г. Оренбург, ул. Богдана Хмельницкого, д. 5, пом. 5; ИНН 5609187675).

Материалами Комиссионного дела № 07-17-16/2018 подтверждается факт нарушения требований, установленных частью 7 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

В отношении ООО «РК № 1» возбуждено дело об административном правонарушении № 07-18-40/2018 – часть 1 статьи 14.3 КоАП по факту нарушения требований ч. 7 ст. 28 ФЗ «О рекламе».

На рассмотрении дела об административном правонарушении № 07-18-40/2018 присутствовал представитель ООО «РК № 1» по доверенности № б/н от 28.06.2018г. - «…», который придерживается позиции, что ООО «РК № 1» не нарушало требований части 7 статьи 28 ФЗ «О рекламе». Представитель Общества указал, что при размещении рекламных конструкций нормативными актами не установлен конкретный размер шрифта, которым должны быть изложены сведения о месте размещения проектной декларации, а также то, что информация: «ООО «ваш дом» С проектной декларацией можно ознакомиться на сайте www.greenhous.ru и в офисе продаж» фактически указана в рекламе и является читаемой. Представитель ООО «РК № 1» указал, что сделанные Оренбургским УФАС России фотографии не позволяют определить наличие или отсутствие сведений, обязательные для размещения в силу ч. 7 ст. 28 Закона о рекламе.

Представитель ООО «РК № 1» считает, что доказательств,

подтверждающих виновность Общества, для привлечения к административной ответственности недостаточно.

Однако, Должностным лицом не может быть принят во внимание вышеуказанный довод представителя ООО «РК № 1» по следующим основаниям.

В рассматриваемой наружной рекламе сведения: «ООО «ваш дом» С проектной декларацией можно ознакомиться на сайте www.greenhous.ru и в офисе продаж» указаны несоизмеримо мелким шрифтом по отношению к остальной информации в рекламе: «ВАШ ДОМ, КОМСОМОЛЬСКАЯ, 199 КВАРТИРЫ БЕЗ ПЕРЕПЛАТ В РАССРОЧКУ НА 2 ГОДА! ПЕРВОНАЧАЛЬНЫЙ ВЗНОС 20% т. 905-000», которая указана крупным шрифтом и не вызывает затруднений у потребителя при прочтении.

Реклама оценивается со стороны обычного потребителя. В данном случае учитывалось место расположения рекламы, время и условия ее восприятия. Рассматриваемая наружная реклама расположена вдоль автомобильной дороги, и, соответственно, рассчитана на импульсивное восприятие с дальнего расстояния автомобилистами, пассажирами в общественном транспорте. Данный факт был установлен посредством визуального осмотра рассматриваемой рекламной конструкции, осуществленным сотрудниками Оренбургского УФАС России и составлением акта проверки от 29.03.2018г. с приложением фотофиксации, подтверждающей факт нарушения требований ч. 7 ст. 28 Закона о рекламе.

Использование мелкого шрифта, затруднительного для прочтения, несмотря на формальное наличие в рассматриваемой наружной рекламе обязательных в силу ч. 7 ст. 28 ФЗ «О рекламе» сведений, искажает содержание рекламы в целом в части доведения ее до потребителя должным образом.

Тот факт, что нормами ФЗ «О рекламе» не установлен размер шрифта, которым должна быть изложена обязательная в силу закона информация, не свидетельствует о том, что размер шрифта может быть любым, поскольку, как следует из положений ст. 5 Закона, реклама должна быть добросовестной и достоверной, и не вводить потребителей рекламы в заблуждение.

Проанализировав материалы дела, Должностное лицо приходит к выводу о том, что при указанных обстоятельствах административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ: за

нарушение установленных законодательством о рекламе требований к рекламе, связанной с привлечением денежных средств участников долевого строительства для строительства многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости, должна содержать сведения о месте размещения проектной декларации, фирменное наименование (наименование) застройщика либо указанное в проектной декларации индивидуализирующее застройщика коммерческое обозначение (ч. 7 ст. 28 ФЗ «О рекламе») несет ООО «РК № 1» (юридический адрес: 460024, г. Оренбург, ул. Богдана Хмельницкого, д. 5, пом. 5; ИНН 5609187675).

Согласно части 2 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях ООО «РК № 1» признается виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, поскольку у Общества имелась возможность для соблюдения требований, установленных частью 7 статьи 28 ФЗ «О рекламе», но ООО «РК № 1» не были приняты все зависящие от Общества меры по их соблюдению (доказательства обратного не представлены). Объективные обстоятельства, делающие невозможным соблюдение установленных законом запретов, не установлены.

Принимая во внимание положения ст. 2.4 КоАП РФ вина ООО «РК № 1» в совершении административного правонарушения выражена в форме неосторожности, поскольку Общество не осознавало противоправности характера своего деяния и не предвидело возможности наступления вредных последствий его совершения, хотя должно было в силу своего правового статуса и могло (доказательства обратного в материалы дела не представлены) предвидеть последствия содеянного.

Таким образом, в действиях ООО «РК № 1» присутствует состав правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

При назначении административного штрафа должностным лицом учтено, что обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «РК № 1», материалами дела не установлено.

В качестве смягчающих обстоятельств при назначении наказания учитываются следующие: на момент рассмотрения дела указанное нарушение устранено, к административной ответственности за аналогичное правонарушение Общество не привлекалось.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлено, что за нарушение законодательства о рекламе (ч. 7 ст. 28 ФЗ «О рекламе») –

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.

Следовательно, действия ООО «РК № 1» влекут наложение административного штрафа на Общество от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно части 1 статьи 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.

Часть 2 статьи 3.4 КоАП РФ определяет, что 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.

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 (часть 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ).

Должностным лицом установлено, что ООО «РК № 1» включено в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, категория – микропредприятие.

Административное правонарушение, предусмотренные частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ ООО «РК № 1» совершено впервые. Со стороны Общества отсутствует причинение 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, а также отсутствует имущественный ущерб.

На основании изложенного, а также учитывая принцип соразмерности, выражающий требования справедливости и предполагающий дифференциацию ответственности в зависимости от тяжести содеянного, Должностное лицо считает, что замена административного штрафа, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ на предупреждение будет реально достигнута цель предупреждения совершения новых правонарушений.

Оценив доказательства на основании ст. 26.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушении по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности, оценив конкретные обстоятельства и характер совершения правонарушения, руководствуясь законом и правосознанием, Должностное лицо приходит к выводу о том, что правонарушения, за которое ООО «РК № 1» привлечено Оренбургским УФАС России к административной ответственности в виде предупреждения на основании статьи 4.1.1 КоАП РФ, не могут быть признаны малозначительными, в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ, исходя из следующего:

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные рассматривать дела об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Малозначительным административным правонарушением является

действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных отношений. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии 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.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. В свою очередь угроза охраняемым общественным отношениям подразумевает не фактическое причинение вреда в результате противоправных действий, а возможность (угрозу) его причинения.

Административные правонарушения, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, имеет формальный состав, предусматривающий привлечение к административной ответственности независимо от наступления материальных последствий.

Руководствуясь статьей 33 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 года и статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ), на основании части 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать ООО «РК № 1» (460024, г. Оренбург, ул. Богдана Хмельницкого, д. 5, пом. 5; ИНН 5609187675), виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьей 14.3 КоАП РФ - за нарушение требований ч. 7 ст. 28 ФЗ «О рекламе».

2. На основании положений статьи 4.1.1 КоАП РФ административный штраф, предусмотренный частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ заменить на

предупреждение.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления в порядке, предусмотренном статьями 30.1, 30.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя управления

«...»

Копию постановления получил «____» _____ 2018 г.

/_____/ _____

(подпись) (расшифровка подписи)