

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 036/04/14.3-77/2020 об административном правонарушении

«19» марта 2020 года

город Воронеж

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее – Воронежское УФАС России) Виталий Геннадьевич Попов, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 036/04/14.3-77/2020, возбужденного в отношении должностного лица – <...> «Авангард» (ИНН 3664213202) (далее – ООО СЗ «Авангард») <...> (далее – <...>), в связи с непосредственным обнаружением специалистом-экспертом контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Воронежского УФАС России Н. М. Федирчуком, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения в сфере предпринимательской деятельности (ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях),

в отсутствие – <...> ООО СЗ «Авангард» <...>,

УСТАНОВИЛ:

Решением от 25 февраля 2020 года № 036/05/28-60/2020 Комиссии Воронежского УФАС России, признана ненадлежащей реклама: «/.../ Долевое строительство жилого многоквартирного дома с переменной этажностью (12-15-17 эт.) Адрес застройки: ул. Загородная, д. 7 Проектная декларация на сайте: НАШ-ДОМ.РФ – Подземный паркинг – Транспортная доступность – Благоустроенная территория ИПОТЕКА РАССРОЧКА Телефоны отдела продаж: 22 594 22, 22 903 60 АДРЕСА ОФИСА ПРОДАЖ: КОНСТРУКТОРОВ, 1, ОФ.21, 2 ЭТАЖ», размещенная с использованием рекламного плаката (баннера) на внешней стороне поверхности, ограждающей объект капитального строительства (г. Воронеж, ул. Загородная, д. 7), поскольку в ней нарушены требования пункта 7 статьи 5, части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе» (далее – ненадлежащая реклама).

Решением от 25 февраля 2020 года № 036/05/28-60/2020 установлено следующее.

10 сентября 2019 года в рамках мониторинга объектов наружной рекламы, сотрудниками Воронежского УФАС России выявлен факт распространения следующей информации: «/.../ Долевое строительство жилого многоквартирного дома с переменной этажностью (12-15-17 эт.) Адрес застройки: ул. Загородная, д. 7 Проектная декларация на сайте: НАШ-ДОМ.РФ – Подземный паркинг – Транспортная доступность – Благоустроенная территория ИПОТЕКА РАССРОЧКА Телефоны отдела продаж: 22 594 22, 22 903 60 АДРЕСА ОФИСА ПРОДАЖ: КОНСТРУКТОРОВ, 1, ОФ.21, 2 ЭТАЖ» (далее – рассматриваемая информация), размещенной с использованием рекламного плаката (баннера) на внешней стороне поверхности, ограждающей указанный выше объект капитального строительства, о чем специалистом-экспертом Воронежского УФАС России Н. М. Федирчуком 10 сентября 2019 года составлен Акт осмотра объектов наружной рекламы с фотоприложениями.

В соответствии с п. 1 ст. 3 ФЗ «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.

Рассматриваемая информация обращена на улицу, доступна для всеобщего обозрения, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формированию и поддержанию интереса неопределенного круга лиц (далее – рассматриваемая реклама).

Согласно п. 2 ст. 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования - 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.

Объектами рекламирования в рассматриваемой рекламе являются ООО СЗ «Авангард», квартиры строящегося многоквартирного дома 7 на улице Загородной города Воронежа, подземный паркинг и способы их приобретения, в том числе, с использованием ипотечного кредитования, рассрочки.

Пунктом 2 статьи 4 ФЗ № 135 от 26 июля 2006 года «О защите конкуренции» предусмотрено, что 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.

Согласно части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе» реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица – наименование, для индивидуального предпринимателя – фамилию, имя, отчество).

Слово «ипотека» в контексте спорной рекламы воспринимается потребителем как возможность приобретения жилья посредством долгосрочного ипотечного жилищного кредитования, т. е. как банковская услуга.

Слово «рассрочка» в контексте спорной рекламы воспринимается потребителем как способ оплаты, при котором платёж производится не в полной сумме их стоимости, а по частям, т. е. как банковская услуга.

Согласно пунктам 1 и 2 статьи 1473 Гражданского кодекса Российской Федерации юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах; фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» общество должно иметь полное и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке. Общество вправе иметь также полное и (или) сокращенное фирменное наименование на языках народов Российской Федерации и (или) иностранных языках.

Полное фирменное наименование общества на русском языке должно содержать полное наименование общества и указание на его организационно-правовую форму - акционерное общество, а полное фирменное наименование публичного общества на русском языке - также указание на то, что общество является публичным. Сокращенное фирменное наименование общества на русском языке должно содержать полное или сокращенное наименование общества и слова "акционерное общество" либо аббревиатуру "АО", а сокращенное фирменное наименование публичного общества на русском языке - полное или сокращенное наименование публичного общества и слова "публичное акционерное общество" либо аббревиатуру "ПАО".

Из содержания рассматриваемой рекламы следует, что организационно-правовая форма финансовых организаций, предоставляющих ипотечное кредитование, рассрочку по платежу, не указывается ни в полном, ни в сокращенном варианте.

Таким образом, рассматриваемая реклама содержит признаки нарушения части

1 статьи 28 ФЗ «О рекламе», поскольку в ней отсутствуют полные наименования лиц, оказывающих финансовые услуги – ипотечное кредитование, рассрочка.

Согласно ч. 6, 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель и рекламодатель-распространитель несут ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 28 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с ч. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель-распространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Установлено, что рекламодателем и рекламодателем-распространителем рассматриваемой рекламы является ООО СЗ «Авангард», так как оно является одним из объектов рекламирования рассматриваемой рекламы, а также заказчиком строительства многоквартирного многоэтажного жилого дома № 7 на улице Загородная города Воронежа.

Учитывая изложенное, действия ООО СЗ «Авангард», связанные с распространением рассматриваемой рекламы, имеют признаки нарушения ч. 1 ст. 28 ФЗ «О рекламе».

Определением от 28 января 2020 года № 036/05/28-60/2020 в отношении ООО СЗ «Авангард» возбуждено дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Дело назначено к рассмотрению на 10:00 (мск) 11 февраля 2020 года в здании Воронежского УФАС России (г. Воронеж, пр-т Революции, д. 21, зал заседаний).

В ответ на Определение о возбуждении дела № 036/05/28-60/2019 поступили письменные пояснения от ООО СЗ «Авангард», в соответствии с которыми, Общество не оказывает банковских услуг, а сотрудничает с рядом банков (ПАО «Сбербанк», АО «Россельхозбанк», АО «Банк ДОМ.РФ», ПАО «Возрождение», ПАО «ВТБ»); услугу «рассрочка» (отсрочка) платежа по договору долевого строительства (до 4 месяцев при оплате 50% суммы договора долевого участия) предоставляет лично.

Также, ООО СЗ «Авангард» сообщило об отсутствии умысла нарушения законодательства РФ о рекламе.

Ознакомившись с материалами дела, изучив объяснения, документы, предоставленные хозяйствующим субъектом, Комиссия установила следующее.

Рассматриваемая реклама нарушает части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе», поскольку в ней отсутствуют полные наименования лиц, оказывающих финансовую услугу – «ипотека» (ипотечное кредитование).

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 7 статьи 5 ФЗ «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.

Рассматриваемая реклама не содержит существенной информации о том, что услуга «рассрочка» (отсрочка) платежа по договору долевого строительства предоставляется застройщиком многоквартирного дома ООО СЗ «Авангард» и возможна при определённых условиях: сроком до 4 месяцев и оплате 50% суммы договора долевого участия.

Таким образом, рассматриваемая реклама, в том числе нарушает требования пункта 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Материалами дела подтверждается, ООО СЗ «Авангард» не отрицает, что

Общество является рекламодателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем рассматриваемой рекламы.

Таким образом, ООО СЗ «Авангард» несет ответственность за нарушение требований пункта 7 статьи 5, части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 - 4 настоящей статьи, ст. 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ, 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/.../.

В соответствии с ч. 4 ст. 32 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» руководство текущей деятельностью общества осуществляется единоличным исполнительным органом общества или единоличным исполнительным органом общества и коллегиальным исполнительным органом общества.

Согласно ч. 2 ст. 40 Закона об обществах с ограниченной ответственностью Единоличный исполнительный орган общества:

- 1) без доверенности действует от имени общества, в том числе представляет его интересы и совершает сделки;
- 2) выдает доверенности на право представительства от имени общества, в том числе доверенности с правом передоверия;
- 3) издает приказы о назначении на должности работников общества, об их переводе и увольнении, применяет меры поощрения и налагает дисциплинарные взыскания;
- 4) осуществляет иные полномочия, не отнесенные настоящим Федеральным законом или уставом общества к компетенции общего собрания участников общества, совета директоров (наблюдательного совета) общества и коллегиального исполнительного органа общества.

Согласно размещенной на сайте <https://egrul.nalog.ru/> выписке из ЕГРЮЛ руководство текущей деятельностью ООО СЗ «Авангард» осуществляется единоличным исполнительным органом – директором.

Исходя из изложенного, именно директор ООО СЗ «Авангард», как единоличный исполнительный орган, обязан организовать/обеспечить соблюдение ООО СЗ «Авангард» требований законодательства РФ о рекламе.

На момент распространения ненадлежащей рекламы должность <...> ООО СЗ «Авангард» занимала <...>.

Из вышеизложенного следует, что, действия должностного лица – <...> ООО СЗ «Авангард» по ненадлежащему контролю за рекламой, распространяемой ООО СЗ «Авангард», содержат состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, а именно нарушение рекламодателем законодательства РФ о рекламе.

Таким образом, <...> ООО СЗ «Авангард» <...>, осуществив действия, связанные с ненадлежащим контролем за распространением 10.09.2019 г. ненадлежащей рекламы в г. Воронеже, совершила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

19 марта 2020 года в отношении должностного лица – <...> ООО СЗ «Авангард» <...> составлен протокол № 036/04/14.3-77/2020 об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях. В связи с поступившим от <...> ООО СЗ «Авангард» <...> ходатайством, дело об административном правонарушении № 036/04/14.3-77/2020, возбужденное в отношении должностного лица – <...> ООО СЗ «Авангард» <...> по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях Российской Федерации назначено к рассмотрению на 19 марта 2020 года в 11 часов 45 минут (мск.) в помещении Воронежского УФАС России по адресу: г. Воронеж, пр-т Революции, д. 21, зал заседаний.

На рассмотрении дела 19 марта 2020 года <...> ООО СЗ «Авангард» <...> не явилась (уведомлена надлежащим образом).

При вынесении Постановления учитываются все обстоятельства дела.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Воронежским УФАС России установлено, что должностное лицо – <...> ООО СЗ «Авангард» <...> имела возможность для соблюдения требований законодательства РФ о рекламе при выполнении своих должностных обязанностей, однако в нарушение данных требований не проконтролировала должным образом распространение ненадлежащей рекламы. Должностное лицо – <...> обязана осуществлять свои полномочия добросовестно, не нарушая требований закона. За неисполнение либо ненадлежащее исполнение своих обязанностей должностное лицо несет ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

Таким образом, <...> ООО СЗ «Авангард» <...>, осуществив действия связанные с ненадлежащим контролем за распространением ненадлежащей рекламы, совершила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного, факт совершения административного правонарушения и вина должностного лица – <...> ООО СЗ «Авангард» <...> являются установленными и доказанными.

Обстоятельств исключающих или отягчающих административную ответственность, не установлено.

В соответствии со статьей 4.1.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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 единым реестром субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенным на сайте <https://rmsp.nalog.ru/>, ООО СЗ «Авангард» (ИНН 3664213202), должностным лицом – <...> которого является <...>, входит в категорию «микропредприятие».

Согласно ч. 2 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Должностное лицо – <...> ООО СЗ «Авангард» <...> впервые совершила нарушение законодательства о рекламе, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом изложенного, административное наказание должностному лицу – <...> ООО СЗ «Авангард» <...> в виде административного штрафа, предусмотренное ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, подлежит замене на предупреждение.

С учетом положений ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, закрепившей цели административного наказания, предупреждение является официальным предостережением юридического лица от возможности совершения им противоправного действия.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание.

Место совершения правонарушения – город Воронеж;

Время совершения правонарушения – 10.09.2019 г.

На основании изложенного, руководствуясь п. 7 ст. 5, ч. 1 ст. 28, ч. 6, 7, 8 ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», ст. 4.1.1, ст. 4.3, 14.3, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – <...> общества с ограниченной ответственностью специализированного застройщика «Авангард» (ИНН 3664213202) <...> виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии со ст. 4.1.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях объявить должностному лицу – <...> ООО СЗ «Авангард» <...> предупреждение за нарушение требований ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. Направить копию настоящего постановления должностному лицу – <...> ООО СЗ «Авангард» <...>.

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.