

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № А18/543-14.3

о назначении административного наказания

по делу об административном правонарушении

31.01.2019г. г. Тюмень

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее - Тюменское УФАС России), <...>, рассмотрев материалы дела №А18/543-14.3, возбужденного исполняющим обязанности прокурора Тюменской области старшим советником юстиции <...> в отношении ООО <...> (ОГРН 1067203134096, ИНН 7204097730, КПП 720201001, адрес местонахождения: 625002, г.Тюмень, ул.Комсомольская, 75/5, дата регистрации: 22.03.2001г.), в присутствии законного представителя ООО <...>, которому права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, закрепленные ст.25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ, Кодекс) разъяснены,

УСТАНОВИЛ:

28.12.2018 г. в Тюменское УФАС поступили постановление исполняющего обязанности прокурора Тюменской области старшего советника юстиции <...> и материалы дела об административном правонарушении в отношении ООО <...> (ОГРН 1067203134096, ИНН 7204097730, КПП 720301001, адрес местонахождения: 625002, г.Тюмень, ул.Комсомольская, 75/5, дата регистрации: 22.03.2001г.) по факту распространения рекламы с нарушением ч.7 ст.7 и ч.8 ст. 28 Закона о рекламе.

Ответственность за распространение ненадлежащей рекламы предусмотрена ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ, Кодекс).

Исследовав материал административного дела, установлено следующее.

Прокуратурой области в рамках реализации задания Генеральной прокуратуры Российской Федерации о проверке соблюдения прав граждан при участии в долевом строительстве многоквартирных домов от 05.09.2011 №73/3-303-2011 проведена проверка ООО <...> (ОГРН 1067203134096, ИНН 7204097730, КПП 720301001, адрес местонахождения: 625002, г.Тюмень, ул.Комсомольская, 75/5, дата регистрации: 22.03.2001г.).

Установлено, что ООО <...> является застройщиком многоквартирного жилого дома со встроенно-пристроенными помещениями торгового центра и службами социального назначения по адресу: г.Тюмень, ул.Профсоюзная – 50 лет Октября – Северная – Оловяникова (жилой комплекс Fifty – Fifty).

Строительство указанного объекта осуществляется на основании разрешения на строительство №RU 72304000-344-рс от 02.12.2009 сроком действия с учетом последнего продления до 30.11.2018г.

Установлено, что для строительства указанного многоквартирного дома обществом привлекаются денежные средства участников долевого строительства, что подтверждается отчетностью, представляемой в уполномоченный орган – Главное управление строительства Тюменской области в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 27.10.2005 №645 «О ежеквартальной отчетности застройщиков об осуществлении деятельности, связанной с привлечением денежных средств участников долевого строительства».

Согласно статье 3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе), рекламой является 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; 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с п.7 ст.7 Закона о рекламе не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензии или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Согласно ч.8 ст.28 Закона о рекламе, реклама, связанная с привлечением денежных средств участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости, не допускается до выдачи в установленном порядке разрешения на строительство многоквартирного дома и (или) иного объекта недвижимости, государственной регистрации права собственности или права аренды, субаренды на земельный участок, на котором осуществляется строительство (создание) многоквартирного дома и (или) иного объекта недвижимости, в составе которых будут находиться объекты долевого строительства, получения заключения уполномоченного на осуществление государственного контроля (надзора) в области долевого строительства многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации, на территории которого осуществляется строительство (создание) соответствующих многоквартирного дома и (или) иного объекта недвижимости, о соответствии застройщика и проектной декларации требованиям, установленным Федеральным законом от 30 декабря 2004 года N 214-ФЗ "Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации", если получение такого заключения предусмотрено указанным Федеральным законом.

Установлено, что срок действия разрешения на строительство №RU72304000-344-рс от 02.12.2009, выданного Администрацией г.Тюмени ООО <...>, истек 30.11.2018г., в установленном законом порядке застройщиком на момент проверки разрешение не продлено. Кроме того, на момент проверки объект не введен в эксплуатацию.

Вместе с тем, в нарушение требований п.7 ст.7 и ч.8 ст.28 Закона о рекламе, несмотря на истечение срока действия разрешения на строительство, ООО <...> допускается реклама, связанная с привлечением денежных средств участников долевого строительства для строительства многоквартирного жилого дома со встроенно-пристроенными помещениями торгового центра и службами социального назначения по адресу: г.Тюмень, ул. Профсоюзная – 50 лет Октября – Северная – Оловянникова, те самым у общества на момент проверки отсутствует документация о законности строительства объекта (действующее разрешение на строительство, разрешение на ввод в эксплуатацию).

На основании возмездного оказания услуг от 20.04.2018г. №18.07.03/09, заключенного между ООО <...>, в лице директора <...>, и ИП <...>., последним приняты обязательства оказать услуги по доведению до потребителей рекламной информации застройщика путем ее размещения на светодиодном видеоэкране.

Согласно приложению №3 от 28.11.2018 к данному договору определены обязательства по оказанию соответствующих услуг ИП <...> в период с 01.12.2018г. по 31.03.2019г. по месту нахождения рекламных конструкций, адреса которых перечислены в приложении к договору.

На момент проведения проверки реклама осуществлялась путем демонстрации видеоролика, содержащего рекламу строящегося многоквартирного дома по адресу: г.Тюмень, ул.Профсоюзная – 50 лет Октября – Северная – Оловянникова жилой комплекс Fifty – Fifty следующего содержания: *«Зимняя сказка Fifty Fifty 49-24-72 FT-72.RU Квартыры бизнес класса в центре Тюмени. Там где ты там Fifty Fifty *Пятьдесят на пятьдесят Застройщик ООО «Транспромжилстрой – 2005» ИНН 7204097730, ОГРН 1067203134096 Юридический адрес: 625002, Российская Федерация, Тюменская область, город Тюмень, ул.Комсомольская, дом 75/5. Разрешение на строительство №RU 723040000-344-рс от 02.12.2009. Проектная декларация размещена на сайте fiftyfifty72.ru»*, по следующим адресам размещения рекламных конструкций: г.Тюмень, 50 лет Октября – Мельникайте (кольцо); г.Тюмень, ул.Республики-Профсоюзная; г.Тюмень, ул.М.Горького – Советская (ТРЦ Гудвин), что подтверждается актом осмотра от 21.12.2018г., составленным помощником прокурора Центрального АО г.Тюмени, с приложением видеоролика.

Согласно Международному кодексу рекламной практики под потребителем рекламы понимается «любое лицо, которому адресуется реклама или которого она сможет достичь, вне зависимости от того, является ли оно конечным потребителем, торгующим субъектом или пользователем». Экономической целью размещения рекламы, является продвижение и продажа товара (работ, услуг) оптовому покупателю и конечному потребителю.

Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой, поскольку отвечает всем требованиям, предъявляемым к рекламе, где объектом рекламирования выступают квартиры в жилом комплексе Fifty Fifty.

В соответствии с п.7 ст.7 Закона о рекламе не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензии или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Согласно ч.8 ст.28 Закона о рекламе, реклама, связанная с привлечением денежных средств участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости, не допускается до выдачи в установленном порядке разрешения на строительство многоквартирного дома, если получение такого заключения предусмотрено Федеральным законом.

При производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства (ч.11 ст.5 Закона о рекламе).

В соответствии с ч.2 ст.51 Градостроительного кодекса РФ строительство, реконструкция объектов капитального строительства осуществляются на основании разрешения на строительство.

В соответствии с ч.1 ст.51 Градостроительного кодекса РФ разрешение на строительство представляет собой документ, который подтверждает соответствие проектной документации требованиям, установленным градостроительным регламентом, проектом планировки территории и проектом межевания территории, и дающий застройщику право осуществлять строительство, реконструкцию объектов капитального строительства.

В соответствии с ч.4 ст.51 Градостроительного кодекса РФ разрешение на строительство выдается органом местного самоуправления по месту нахождения земельного участка.

Поскольку срок действия разрешения на строительство №RU72304000-344-рс от 02.12.2009, выданного Администрацией г.Тюмени ООО <...>, истек 30.11.2018г., размещение рекламы жилого комплекса Fifty Fifty осуществляется с нарушением требований п.7 ст.7 и ч.8 ст.28 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона о рекламе, нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства РФ о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством РФ об административных правонарушениях.

Согласно ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных ст.7 и ст.28 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Таким образом, рекламодатель, неся ответственность за содержание рекламы с соблюдением определенных требований, должны обеспечить их соблюдение.

Исходя из положений договора возмездного оказания услуг №18.07.03/09 от 20.04.2018г. рекламодателем является ООО <...>.

Таким образом, ответственность за нарушение требований п.7 ст.7 и ч.8 ст. 28 Закона о рекламе несет ООО <...> (ОГРН 1067203134096, ИНН 7204097730, КПП 720301001, адрес местонахождения: 625002, г.Тюмень, ул.Комсомольская, 75/5, дата регистрации: 22.03.2001г.).

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-4 настоящей статьи, статьями 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 – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста до пятисот тысяч рублей.

Субъектом административного правонарушения по делу № А18/543-14.3 выступает – ООО <...> (ОГРН 1067203134096, ИНН 7204097730, КПП 720301001, адрес местонахождения: 625002, г.Тюмень, ул.Комсомольская, 75/5, дата регистрации: 22.03.2001г.).

Таким образом, ООО <...>, распространяя вышеуказанную рекламу, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьей 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – место размещения рекламных конструкций (светодиодных экранов) город Тюмень в районе пересечения улиц: 50 лет Октября – Мельникайте (кольцо), ул. Республики-Профсоюзная, ул. М.Горького - Советская.

Время совершения административного правонарушения – с 01.12.2018г. по 15.01.2019г.

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.

Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации установлена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В соответствии с частью 3 статьи 2.1 КоАП РФ назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

Антимонопольным органом установлено, что ООО «Транспромжилстрой-2005» при должной внимательности и осмотрительности при распространении рекламы могло предвидеть последствия – возможность нарушения законодательства о рекламе, имел возможность выполнить возложенную на него обязанность, и предотвратить совершение административного правонарушения, но не предпринял всех зависящих от него мер по соблюдению действующего

законодательства о рекламе.

Дело об административном правонарушении № А18/543-14.3 в соответствии с ч. 3 ст. 4.1 КоАП РФ рассматривалось с учетом характера совершенного ООО <...> правонарушения, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

Совершенное ООО <...> правонарушение посягает на установленные нормативными правовыми актами гарантии на защиту потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку требования законодательства о рекламе, а также установление в части 1 статьи 14.3 КоАП РФ административной ответственности за их нарушение направлены на охрану прав потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку потребители признаются слабой стороной данных отношений, не обладающих специальными познаниями.

Состав административного правонарушения, предусмотренный ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, является формальным, и для квалификации действий по названной норме не требуется обязательного наступления неблагоприятных последствий.

Наступление общественно опасных последствий в виде причинения ущерба при совершении правонарушений с формальным составом не доказывается, возникновение этих последствий презюмируется самим фактом совершения действий или бездействий.

Административные правонарушения, совершаемые в сфере рекламы, посягают на нарушение установленных законодательством о рекламе требований и предписаний, в связи с чем вред, причиненный этими правонарушениями, наносится общественным интересам, а не конкретным физическим и юридическим лицам.

Общественный вред выражается в пренебрежении установленными законодательством нормами, обязательными для исполнения всеми без исключения лицами.

ООО <...> должно было знать требования законодательства о рекламе, а также меру ответственности за его нарушение.

Учитывая характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя, можно сделать вывод о том, что совершенное ООО <...> правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с чем, отсутствуют основания для признания его малозначительным.

Пунктом 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» предусмотрено, что малозначительность имеет место при отсутствии существенной 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.

Безразличное отношение лица к своим публично-правовым обязанностям, которые установлены действующим законодательством, свидетельствует о существенной угрозе охраняемым общественным отношениям. Следовательно, признать допущенное ООО <...> правонарушение в качестве малозначительного недопустимо.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законом требований, при рассмотрении дела не установлены.

Законный представитель ООО <...> вменяемое правонарушение признает, просит учесть тот факт, что размещение рекламы прекращено, а ООО <...> относится к субъектам малого предпринимательства.

Федеральным законом от 03.07.2016 N 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнена статьей 4.1.1, устанавливающей, что 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.

Согласно части 2 статьи 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.

Согласно 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.

ООО <...> в 2018 году уже привлекалось к административной ответственности за нарушение требований технических регламентов, а также за неисполнение предписания. Решением Арбитражного суда Тюменской области от 16.02.2018г. к ООО <...> применена мера ответственности в виде административного штрафа в размере 300000 рублей. Решением Арбитражного суда Тюменской области от 06.11.2018г. к ООО <...> применена мера ответственности в виде административного штрафа в размере 50000 рублей.

Таким образом, совершение правонарушения повторно признается обстоятельством, отягчающим административную ответственность, а следовательно, применение ч.1 ст.4.1.1. КоАП РФ исключается.

На основании изложенного, принимая во внимание доказанность имеющимися материалами дела события и состава допущенного Киселевым С.М. административного правонарушения, руководствуясь статьями 2.10, 4.1, 4.5, 14.3, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Применить к ООО <...> (ОГРН 1067203134096, ИНН 7204097730, КПП 720201001, адрес местонахождения: 625002, г.Тюмень, ул.Комсомольская, 75/5, дата регистрации: 22.03.2001г.), меру ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей за совершение правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3. КоАП РФ.

2. Сумму штрафа надлежит уплатить по следующим реквизитам:

Наименование получателя: Управление федерального казначейства
Министерства финансов России по Тюменской области (Тюменское УФАС России)

ИНН 7202081799, КПП 720301001

счет 40101810300000010005

банк получателя: отделение Тюмени г. Тюмень

БИК 047102001, ОКТМО 71701000

код бюджетной классификации – 161 116 26000 01 6000 140

УИН: 16117013100001520330

Назначение платежа: «Нарушение ч.1 ст.14.3 КоАП РФ».

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП 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 <...>