Должностному лицу – заместителю генерального директора ООО Трест «КПД»

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № ТО002/04/14.3-397/2019

29.03.2019г. г. Уфа, ул. Пушкина, д. 95

Я, заместитель руководителя Башкортостанского УФАС России – начальник отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы <...>, рассмотрев административный материал поступивший от Прокуратуры Октябрьского района г.Уфы (исх.6Д-2019 от 05.03.2019) (вх.№3697 от 15.03.2019), возбужденного в отношении должностного лица – заместителя генерального директора ООО Трест «КПД» - <...>(<...>) (права и обязанности разъяснены),

УСТАНОВИЛ:

В соответствии со статьей 1 Федерального закона «О рекламе»

целями настоящего Федерального закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в РФ единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства РФ о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Целью любого закона является защита и охрана определенных общественных интересов. Включение законодателем в цели Федерального закона «О рекламе» предотвращения и пресечения ненадлежащей рекламы, говорит о том, что распространение такой рекламы уже является угрозой общественным интересам, охраняемым данным законом.

Согласно пункту 6.1.1 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы (приложение №1 к приказу ФАС России от 23.07.2015 №649/15) территориальный орган осуществляет контроль за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями законодательства о рекламе.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан поступили административные материалы:

- в отношении должностного лица – коммерческого директора рекламной службы ООО «Семь вершин» - <...> (исх.6Д-2019 от 05.03.2019) (вх.№3696 от 15.03.2019):

постановление о возбуждении дела об административном правонарушении от 05.03.2019 года; требование от 04.03.2019; объяснения <...> от 04.03.2019; копия паспорта; приказ о приеме работника на работу от 12.09.2017; приказ №38-17 от 07.12.2017; должностная инструкция коммерческого директора;; договор №398 о публикации рекламных и/или информационных материалов от 18.07.2018; агентский договор №3/К/КПД от 01.10.2018; учредительные документы ООО «Семь вершин».

- в отношении должностного лица – заместителя генерального директора ООО Трест «КПД» - <...> (исх.6Д-2019 от 05.03.2019) (вх. №3697 от 15.03.2019):

постановление о возбуждении дела об административном правонарушении от 05.03.2019 года; требование от 04.03.2019;

объяснения <...> от 04.03.2019; копия паспорта; доверенность №1/19; приказ о приеме работника на работу от 12.02.2018; приказ о приеме работника на работу от 12.02.2019; должностная инструкция; акт проверки от 27.02.2019; агентский договор №3/К/КПД от 01.10.2018; договор №398 о публикации рекламных и/или информационных материалов от 18.07.2018; учредительные документы ООО Трест «КПД».

от Прокуратуры Октябрьского района г.Уфы, на предмет исполнения законодательства о рекламе при распространении информации, связанной с привлечением денежных средств граждан для строительства жилья.

29.03.2019 года на рассмотрении дела присутствовали:

- представитель Прокуратура Октябрьского района г.Уфы – <...> (служебное удостоверение №231183);

- представитель ООО «Семь вершин» - <...> (доверенность от 29.03.2019 года);

-представитель ООО Трест «КПД» - <...> (доверенность №5/19 от 28.03.2019 года);

- представитель - ООО «КПД-Каскад» - <...> (доверенность №4/19 от 28.03.2019 года),

<...> постановления в отношении должностных лиц поддержано в полном объеме.

<...> были представлены следующие материалы (вх.№4778 от 29.03.2019): платежное поручение №215 от 14.02.2019; рекламный макет; пояснения по делу.

Комиссией Башкортостанского УФАС России по делу было принято решение: признать указанную рекламу ненадлежащей, нарушающей часть 7 статьи 28 Федерального закона «О рекламе»; выдать предписание - ООО «Семь вершин» и ООО Трест «КПД» о прекращении нарушения законодательства о рекламе; не передавать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ООО «Семь вершин» и ООО Трест «КПД» так как административные материалы в отношении должностных лиц были получены от прокуратуры Октябрьского района г.Уфы.

Анализ материалов дела показал, что в ходе проверки прокуратурой района осуществлен; выход и произведен осмотр сайта https://proufu.ru/.

Установлено, что на сайте https://proufu.ru/ размещен баннер с рекламой жилого мульти-комплекса «Видный» с указанием наименования жилого мульти- комплекса «Видный», телефона отдела продаж ГК КПД +7(347) 293-53-93, информации о сдаче первой очереди в 2019 году.

При клике на указанный баннер осуществляется -переход на сайт http://видныйуфа.рф, где размещена основная информация о застройщике и объекте строительства.

Застройщиком объекта - «Жилой дом со встроенно-пристроенными нежилыми помещениями и подземными автостоянками на земельном участке, ограниченном ул.Российской, Новогорной в Октябрьском районе г. Уфы. III - этап. Жилой дом Литер 3. I этап строительства. Секции А,Б,В,Г,Д,Е,Ж,И. II этап строительства. Секция К. III этап строительства. Секции Л,М,Н» (жилой мульти¬комплекс «Видный») (далее - Объект) является ООО «КПД-Каскад», указанное в проектной декларации индивидуализирующее застройщика коммерческое обозначение - ООО «КПД-Каскад».

Проверкой установлено, что между ООО «КПД-Каскад» и ООО Трест «КПД» заключен агентский договор № 3/К/КПД от 01.10.2018, в соответствии с которым последнее обязуется совершить действия по поиску и привлечении клиентов, готовых финансировать строительство Объекта, по администрированию и координации деятельности по привлечению денежных средств на строительство Объекта, в том числе деятельность по распространению рекламно; информационных материалов, организации рекламных кампаний и различных акций с целью привлечения потенциальных клиентов.

Во исполнение названного договора ООО Трест «КПД» с ООО «Семь вершин» заключен договор о публикации рекламных и/или информационных материалов № 398 от 18.07.2018, в соответствии с которым с 01.02.2019 на сайте https://proufu.ru/ был размещен баннер с рекламой жилого мульти-комплекса «Видный».

Согласно названному договору ООО Трест «КПД» предоставляет ООО «Семь вершин» материалы для размещения.

В рассматриваемом случае ООО Трест «КПД», выступая стороной

договора о публикации рекламных и/или информационных материалов № 398 от18.07.2018, является рекламодателем, а ООО «Семь вершин» рекламораспространителем.

Согласно ч. 7 ст. 28 Закона о рекламе реклама, связанная с привлечением денежных средств участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости, должна содержать сведения о месте размещения проектной декларации, предусмотренной федеральным законом, фирменное наименование (наименование) застройщика либо указанное в проектной декларации индивидуализирующее застройщика коммерческое обозначение. Реклама, связанная с привлечением денежных средств участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости, может содержать коммерческое обозначение, индивидуализирующее объект (группу объектов) капитального строительства (в случае строительства многоквартирных домов - наименование жилого комплекса), если такое коммерческое обозначение (наименование жилого комплекса) указано в проектной декларации.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 7 статьи 28 Закона несет рекламодатель и рекламораспространитель.

В нарушение ч. 7 ст. 28 Закона о рекламе реклама жилого мульти-комплекса «Видный» на сайте https://proufu.ru/ не содержит сведения о месте размещения проектной декларации, предусмотренной федеральным законом, фирменное наименование (наименование) застройщика либо указанное в проектной декларации индивидуализирующее застройщика коммерческое обозначение…».

В ходе рассмотрения дела были получены пояснения <...>: «… 18.06.2018 года был заключен контракт между ООО «Семь вершин» и ООО Трест «КПД». На сайте PROUFU.RU с 1 февраля 2019 года было размещение баннера с рекламой жилого мульти-комплекса «Видный» с указанием наименования жилого мульти-комплекса «Видный», телефона отдела продаж ГК КПД +7 (347)293-53-93, информации о сдаче первой очереди в 2019 году. При клике на указанный баннер осуществляется переход на сайт видныйуфа.рф, где размещена основанная информация о застройщике и объекте строительства. Баннер был выслан ООО Трест «КПД». По требованию заказчика баннер был снял с сайта. Вину в выявленных нарушениях признаю,

обязуюсь не допускать подобных нарушений в дальнейшем».

Представитель ООО «КПД-Каскад» - <...> пояснила, между ООО Трест «КПД» и ООО «КПД-Каскад» заключен агентский договор №2/К/КПД от 01.08.2018 года. ООО «КПД-Каскад» не занимается рекламной деятельностью.

Представитель ООО Трест «КПД» - <...> пояснила, что ООО Трест «КПД» не согласовывало макет данной рекламы. Заместитель генерального директора <...> находясь в отпуске, устно согласовал размещение рекламного баннера на Интернет-портале www.proufu.ru. От <...> были представлены письменные пояснения, подтверждающие данную информацию.

В соответствии с п.1 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:

- адресована неопределенному кругу лиц;

-направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования формированию и поддержанию интереса к нему, и его продвижению на рынке.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 29.03.2019г.

В связи с тем, что нарушение законодательства РФ о рекламе влечет административную ответственность, Прокуратурой Октябрьского района г.Уфы, было вынесено постановление о возбуждении дела об административном правонарушении от 05.03.2019 года в отношении заместителя генерального директора ООО Трест «КПД» <...> (исх.6Д-2019 от 05.03.2019) (вх.№3697 от 15.03.2019).

УФАС по Республике Башкортостан вынесено определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № ТО002/04/14.3-397/2019 (исх. №6/3533 от 25.03.2019), рассмотрение дела назначено на 29.03.2019 года в 14 часов 30 минут.

29.03.2019 года на рассмотрении дела присутствовали - <...> и представитель Прокуратура Октябрьского района г.Уфы – <...> (служебное удостоверение №231183).

Событие административного правонарушения вменяемое должностному лицу – заместителю генерального директора ООО Трест «КПД» - <...> выражается в распространении ненадлежащей рекламы, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

Объект правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ – отношения в области получения потребителем достоверной рекламы, соответствующей требованиям законодательства РФ о рекламе.

Субъект правонарушения – должностное лицо – заместитель генерального директора ООО Трест «КПД» - <...> (<...>).

Объективная сторона данного правонарушения состоит в распространении ненадлежащей рекламы, недопустимой с точки зрения законодательства РФ о рекламе.

Субъективная сторона правонарушения характеризуется виной в форме умысла. У должностного лица – заместителя генерального директора ООО Трест «КПД» - <...> **имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.**

Таким образом, состав административного правонарушения имеется.

Место совершения административного правонарушения – Уфа, Республика Башкоротстан.

Время совершения административного правонарушения – 27.02.2019г.

Согласно ч.1 ст.14.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях невыполнение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от

двух до двух с половиной тысяч рублей; на должностных лиц - от четырех до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста до пятисот тысяч руб.

В силу 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.

В силу ч.2 ст.4.1 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.

В силу ч.1 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.

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.

На основании статьи 4 Федерального закона от 24 июля 2007 г. № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в

Российской Федерации» к категории субъектов малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, крестьянские (фермерские) хозяйства.

ООО Трест «КПД» не является субъектом малого и среднего предпринимательства. Обстоятельством, смягчающим административную ответственность, является признание должностным лицом ООО Трест «КПД» заместителем генерального директора<...> вины в совершение административного правонарушения, что отражено в письменных пояснениях должностного лица. Обстоятельств, отягчающих административную ответственность не выявлено.

В материалах дела отсутствует информация о привлечении должностного лица – заместителя генерального директора ООО Трест «КПД» - <...> к административной ответственности по статье 14.3 КоАП РФ ранее, что также было отраженно в письменных пояснениях <...> Данная реклама распространялась только на территории Республики Башкортостан.

Оснований для применения ст. 2.9 КоАП РФ нет, так как состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, является формальным и существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении виновного лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей. Безразличное отношение лица к принятой на себя публично-правовой обязанности свидетельствует о существенной угрозе охраняемым интересам.

Руководствуясь статьями 2.4, 4.1, 4.2, ч.1 ст.14.3, 23.48, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Наложить на должностное лицо – заместителя генерального директора ООО Трест «КПД» - <...> (<...>) **штраф в размере 4 000 (четырех тысяч) рублей.**

Реквизиты для перечисления штрафа:

ГРКЦ Республики Башкортостан Банка России г. Уфа;

БИК 048073001;

Получатель: УФК по Республике Башкортостан (Башкортостанское УФАС России);

ИНН Получателя: 0274090077;

КПП Получателя: 027401001;

Р\с 40101810100000010001;

ОКТМО 807 01 000

Штраф зачисляется в доход бюджета на код:

Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе

(161 1 16 26000 01 6000 140).

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 30 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 статьи 32.2, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течении десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо

коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано лицами, указанными в статьях 25.1 - 25.5 КоАП РФ, вынесенное должностным лицом – в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела.

В соответствии с частью 2 статьи 30.1 КоАП РФ в случае, если жалоба на постановление по делу об административном правонарушении поступила в суд или вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, жалобу рассматривает суд.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.2 КоАП РФ жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается судье, в орган, должностному лицу, которыми вынесено постановление по делу и которые обязаны в течение трех суток со дня поступления жалобы направить ее со всеми материалами дела в соответствующий суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу.

В соответствии с ч.3 ст.30.2 КоАП РФ жалоба может быть подана непосредственно в суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, уполномоченным ее рассматривать.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения

копии постановления.

Заместитель руководителя

<...>