П О С Т А Н О В Л Е Н И Е

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

г. Омск **Дело № 055/04/14.3-281/2019**

25 апреля 2019 года

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) <…>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 10 апреля 2019 года и другие материалы дела, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении общества с ограниченной ответственностью «МЛСН», юридический адрес: <…>, ИНН 5503178007, ОГРН 1175543035876 (далее – ООО «МЛСН», Общество),

в отсутствие представителя ООО «МЛСН», извещенного надлежащим образом (уведомление о времени и месте рассмотрения дела № 06-3544 от 11.04.2019, почтовый идентификатор 64497326969865),

УСТАНОВИЛА:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе № 06-06/08-2019 от 27.02.2019 года по делу № 055/05/05-93/2019 реклама ООО «МЛСН» была признана ненадлежащей, нарушающей требования пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»).

Комиссией Омского УФАС России также было принято решение о передаче материалов дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Дело об административном правонарушении № 055/04/14.3-281/2019 было возбуждено протоколом от 10 апреля 2019 года.

В результате рассмотрения протокола об административном правонарушении и иных материалов дела должностным лицом, рассматривающим дело об административном правонарушении, установлено следующее.

В адрес Омского УФАС России поступили материалы из прокуратуры Центрального административного округа г. Омска по факту распространения 05.11.2018 на сайте www.mlsn.ru недостоверной рекламы строящихся домов № 1, 2 в границах улиц Завертяева - Успешная в городе Омске в части наименования застройщика:

«Жилой комплекс, Успешный

Омск, Центральный район, Успешная 2 к 3

1 150 000-3 100 000 руб.

Записаться на экскурсию…

…Информация

Срок сдачи	*IV квартал 2018*
Этажность	*14 эт.*
Площадь квартир	*от 36 до 60 м*
Высота потолков	*от 270 см.*
Материал стен	*кирпич*
Отделка	*Под ключ*
Застройщик	***Мекомстрой ЗАО***
Продавец	*Мекомстрой ЗАО»…»*

Таким образом, застройщиком строящихся домов № 1, 2 в границах улиц Завертяева - Успешная в городе Омске указан ЗАО «Мекомстрой».

На запрос Омского УФАС России Департаментом архитектуры и градостроительства Администрации города Омска была представлена следующая информация (вх. № 654 от 25.01.2019): *«…В соответствии со статьей 51 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ) ЗАО «МЕКОМСТРОЙ» департаментом архитектуры выданы разрешения на строительство многоэтажных жилых домов по улице Завертяева – улице Успешная в Центральном административном округе города Омска:*

- жилой дом № 1 - от 31.07.2014 № RU55301000-2222, сроком действия с учетом продления разрешения до 01.03.2019;

- жилой дом № 2 - от 16.10.2014 № RU55301000-2349, сроком действия с учетом продления разрешения до 03.10.2019.

Многоэтажный жилой дом № 1 расположен в границах земельного участка с кадастровым номером 55:36:080116:6158 площадью 4094 кв. м (договор аренды земельного участка № Д-Ц-31-11364 от 29.03.2017).

Многоэтажный жилой дом № 2 расположен в границах земельного участка с кадастровым номером 55:36:080116:6169 площадью 8228 кв. м (договор аренды земельного участка № Д-Ц-31-11365 от 29.03.2017).

Указанные земельные участки образованы в результате преобразования путем межевания земельного участка с кадастровым номером 55:36:080116:2156 площадью 56990 кв.м.

На основании уведомления ЗАО «МЕКОМСТРОЙ» в порядке части 21.14 статьи 51 ГрК РФ в вышеуказанные разрешения на строительство внесены изменения в части изменения площади земельных участков распоряжениями департамента архитектуры от 18.05.2017 № № 1597, 1596.

На основании уведомления ЖСК «Статус» в порядке части 21.16 статьи 51 ГрК РФ в

разрешения на строительство жилых домов (стр. № 1, стр. № 2), ранее выданных ЗАО «МЕКОМСТРОЙ», внесены изменения в части изменения застройщика распоряжениями департамента архитектуры от 23.08.2017 № 2604 и от 11.09.2017 № 2653 соответственно.

Для внесения изменения в разрешения на строительство ЖСК «Статус» представлены договоры субаренды земельных участков с кадастровыми номерами 55:36:080116:6158, 55:36:080116:6169, на которых разрешено строительство многоквартирных жилых домов стр. № 1, № 2.

По жилому дому № 1 также внесено изменение в разрешение на строительство в части уточнения количества жилых этажей распоряжением департамента архитектуры от 26.12.2017 № 2971.

В настоящее время многоэтажный жилой дом № 1 введен в эксплуатацию распоряжением департамента строительства Администрации города Омска от 20.11.2018 № 318 (разрешение от 20.11.2018 55-ru55301000-2362-2018).

Таким образом, фактическим застройщиком домов № 1, 2 в границах улиц Завертяева - Успешная в городе Омске на момент фиксации рассматриваемой рекламы являлся ЖСК «Статус».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

В силу пункта 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объектом рекламирования является 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена в сети Интернет в адрес неопределенного круга лиц, направлена на привлечение внимания к строящимся домам (квартирам).

Согласно выходным данным все права на программный комплекс МЛСН (сайт www.mlsn.ru) принадлежит ООО «МЛСН».

На запрос Омского УФАС России ООО «МЛСН» пояснило (вх. № 11210э от 17.12.2018), что: *«…Карточка (страница) жилого комплекса «Успешный», о котором идет речь в запросе, не является рекламой, она заполнена администрацией сайта mlsn.ru в информационных целях и содержит общую информацию об объекте, а также ссылку на список объектов, предлагаемых к приобретению в данном жилом комплексе…*

…Так как карточка (страница) заполняется администрацией сайта самостоятельно, исключительно для обеспечения удобства пользователей, никаких договоров с

рекламодателями не заключалось, информация получена (и, соответственно, размещена) сотрудниками администрации сайта исходя из открытых источников…

Страница, посвященная жилому комплексу «Успешный», в настоящее время недоступна на сайте…».

В ответе от 26.02.2019 вх. № 1890э ООО «МЛСН» также указало, что *«…Карточка (страница), посвященная жилому комплексу «Успешный», о котором идет речь в Определении, не являются рекламной, она заполнены администрацией сайта mlsn.ru в информационных целях и содержат общую информацию о сроках сдачи объекта, наименовании лица, которое осуществляет строительство, ссылку на список объектов, предлагаемых к приобретению в данном жилом комплексе. Отдельные объявления о конкретных объектах автоматически «подтягиваются» к такой карточке, их список доступен по активной ссылке в карточке жилого комплекса «Показать все объекты от риэлторов и собственников». По этой ссылке пользователям сайта удобно ознакомиться со списком всех объектов…*

…страница (карточка) заполняется администрацией сайта самостоятельно, исключительно для обеспечения удобства пользователей, никаких договоров с рекламодателями не заключалось, информация получена (и, соответственно, размещена) сотрудниками администрации сайта из открытых источников, которыми являются официальные сайты застройщиков (лиц, осуществляющих строительство), информация с наш.дом.рф и т.п.…».

Согласно материалам, представленным прокуратурой Центрального административного округа г. Омска, на сайте www.mlsn.ru размещалась реклама продажи квартир в жилом комплексе «Успешный» с указанием ряда характеристик (этажность, стоимость и т.п.), в том числе наименования застройщика жилого комплекса «*Мекомстрой ЗАО*».

Вместе с тем фактическим застройщиком жилого комплекса «Успешный» является ЖСК «Статус».

Рекламная информация о жилом комплексе «Успешный», размещенная на сайте www.mlsn.ru, уже содержит недостоверные сведения об объекте рекламирования, поэтому наличие в рекламе ссылки «*Показать все объекты от риелторов и собственников»* не свидетельствует о соблюдении требований пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

По определению (часть 1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе») реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункту 20 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит **не соответствующие действительности сведения об изготовителе** или о продавце рекламируемого товара.

Пунктом 20 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» регулируются отношения, связанные с предоставлением потребителям достоверной информации, в данном случае о рекламируемом объекте (жилищном комплексе) в целях обеспечения свободы потребительского выбора и реализации потребителями прав, предусмотренных законодательством о защите прав потребителей.

Согласно пункту 29 Постановление Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых

вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» **информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.**

По определению (пункт 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ООО «МЛСН» является рекламодателем, т.е. изготовителем или продавцом товара либо иным определившим объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицом.

В силу части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно **части 1 статьи 14.3** КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, -

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.

В силу части 1 статьи 2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II настоящего Кодекса или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

ООО «МЛСН», имея возможность для соблюдения требований пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», не приняв все зависящие от Общества меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Вина ООО «МЛСН» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении № 055/04/14.3-281/2019.

Местом совершения административного правонарушения является адрес места нахождения ООО «МЛСН»: Российская Федерация, г. Омск.

Временем совершения административного правонарушения является дата фиксации распространения рекламы: 05.11.2018.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение ООО «МЛСН» установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие Общество действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.3-281/2019, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность ООО «МЛСН» (статья 4.2 КоАП РФ), не установлено.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ отягчающим обстоятельством признается повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 настоящего Кодекса за совершение однородного административного правонарушения.

Указанная норма отражена в пункте 19.1 Постановления Пленума № 10 *«…в силу пункта 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ одним из обстоятельств, отягчающих административную ответственность, является повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный статьей 4.6 КоАП РФ.*

При применении указанной нормы судам следует учитывать, что однородными считаются правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена одной статьей Особенной части КоАП РФ…».

Должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.3-281/2019, в качестве обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «МЛСН» (статья 4.3 КоАП РФ), признан тот факт, что ООО «МЛСН» ранее привлекалось к административной ответственности за нарушение требований статьи 14.3 КоАП РФ (постановление Омского УФАС России от 27.02.2019 по делу об административном правонарушении № 055/04/14.3-85/2019).

Учитывая вышеизложенное, оценив характер и обстоятельства совершенного ООО «МЛСН» административного правонарушения, должностное лицо пришло к выводу о необходимости назначения наказания в виде административного штрафа, поскольку назначенное административное наказание будет соответствовать принципам законности, справедливости, неотвратимости и целесообразности юридической ответственности.

В соответствии с общими правилами назначения административного наказания, основанными на принципах справедливости, соразмерности и индивидуализации ответственности, административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, руководствуясь **статьями 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

П О С Т А Н О В И Л А:

Признать общество с ограниченной ответственностью «МЛСН» (ИНН 5503178007, ОГРН 1175543035876) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и назначить ему наказание в виде **административного штрафа** в размере **100000 (Сто тысяч)** рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен ООО «МЛСН» не позднее **шестидесяти дней** со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки.

Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности, в бюджет по следующим реквизитам:

Банк получателя: Отделение по Омской области Сибирского главного управления Центрального банка Российской Федерации

ИНН 5503023028 КПП 550401001

Получатель: УФК по Омской области (Управление федеральной антимонопольной службы по Омской области)

БИК 045209001

Счет № 40101810100000010000

Код бюджетной классификации **16111626000016000140** «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе»

Код ОКТМО 52701000

Назначение платежа: Административный штраф в соответствии со статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях по делу № 055/04/14.3-281/2019.

ВНИМАНИЕ! В случае оплаты административного штрафа платежный документ в ОБЯЗАТЕЛЬНОМ ПОРЯДКЕ должен содержать сведения о номерах идентификатора начисления и идентификатора плательщика, указанных в верхней части прилагаемых к настоящему постановлению бланков извещения и квитанции.

Согласно части 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 или 1.1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, изготавливают второй экземпляр указанного постановления и направляют его в течение десяти суток (а в случае, предусмотренном частью 1.1 настоящей статьи, в течение одних суток) судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. В случае изготовления второго экземпляра постановления о наложении административного штрафа в форме электронного документа, юридическая сила которого подтверждена усиленной квалифицированной электронной подписью в соответствии с законодательством Российской Федерации, указанный второй экземпляр направляется судебному приставу-исполнителю в электронном виде по информационно-телекоммуникационным сетям. 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, составляет протокол об административном правонарушении,

предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно **части 1 статьи 20.25** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный настоящим Кодексом, -

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 частями 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.

Заместитель руководителя управления <…>