

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ул. Спасская, д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03
www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 19
о назначении административного наказания

05.03.2014

ДЕЛО № 10535-К/05-2014

г. Ульяновск

Заместитель руководителя - начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области <...>, рассмотрев материалы дела о совершении обществом с ограниченной ответственностью «Адамант» (далее - ООО «Адамант», общество), ИНН 7329002131, ОГРН 1107329001977, расположенным по адресу: 433508, Ульяновская обл., г. Димитровград, ул. Серебрякова, д. 25, правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отсутствие представителя общества,

УСТАНОВИЛ:

В Ульяновское УФАС России поступило обращение общества с ограниченной ответственностью «Департамент недвижимости» (далее - ООО «Департамент недвижимости») (исх. от 07.06.2013, вх. № 5158 от 10.06.2013) о нарушении антимонопольного законодательства, а также законодательства Российской Федерации о рекламе (служебная записка № 332 от 10.07.2013). В частности, в обращении указано, что в газете «ДТВ. 25 канал» публикуется реклама ООО «Адамант», которая практически полностью идентична рекламе ООО «Департамент недвижимости». Кроме того, сотрудники Департамента недвижимости «Адамант», деятельность которого осуществляет ООО «Адамант», при общении с клиентами сообщают, что являются сотрудниками ООО «Департамент недвижимости», что вводит граждан в заблуждение и свидетельствует о недобросовестной конкуренции.

Ульяновским УФАС России по заявлению ООО «Департамент недвижимости» определением от 10.07.2013 возбуждено дело № 9935/05-2013 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по результатам рассмотрения которого решением от 30.09.2013 реклама Департамента недвижимости «Адамант» ООО «Адамант», распространенная в газете «ДТВ. 25 канал» № 13 от 03.04.2013, признана ненадлежащей, нарушающей требования п. 4 ч. 2 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»). Материалы дела переданы уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о рекламе.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. вынесено определение от 29.01.2014 о возбуждении в отношении ООО «Адамант» дела об административном правонарушении № 10535-К/05-2014 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном

правонарушении назначено на 19.02.2014 в 14 час. 00 мин. Определение от 29.01.2014 направлено ООО «Адамант» заказным письмом с уведомлением № 43206870634665 от 29.02.2014, которое обществом получено 03.02.2014.

17.02.2014 Ульяновским УФАС России от ООО «Адамант» получено ходатайство о приостановлении рассмотрения дела № 10535-К/05-2014 (вх. № 1164 от 17.02.2014): общество ходатайствует о приостановлении рассмотрения дела об административном правонарушении № 10535-К/05-2014 до вынесения постановления суда апелляционной инстанции, куда ООО «Адамант» обратилось с апелляционной жалобой на решение Арбитражного суда Ульяновской области от 27.12.2013 по делу № А72-13913/2013. Указанное решение арбитражного суда, явившееся основанием для возбуждения дела об административном правонарушении, и предписание Комиссии Ульяновского УФАС России от 30.09.2013 по делу № 9935/05-2013 признаны законными. Ходатайство ООО «Адамант» признано не подлежащим удовлетворению, поскольку действующий Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях не предусматривает процедуру приостановления производства по делу об административном правонарушении.

19.02.2014 заместителем руководителя Ульяновского УФАС России Поповым К.Ю. в отношении ООО «Адамант» в отсутствие представителя общества составлен протокол об административном правонарушении № 24 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Копия протокола № 24 от 19.02.2014 и определение от 19.02.2014 о назначении рассмотрения дела № 10535-К/05-2014 на 05.03.2014 в 14 час. 30 мин. направлены по адресу места нахождения ООО «Адамант» заказным письмом с уведомлением № 43206871636972 от 19.02.2014, которое обществом получено 21.02.2014.

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 9935/05-2013 и дела об административном правонарушении № 10535-К/05-2014 усматривается следующее.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение ООО «Департамент недвижимости» (исх. от 07.06.2013, вх. № 5158 от 10.06.2013) о нарушении антимонопольного законодательства, а также законодательства Российской Федерации о рекламе (служебная записка № 332 от 10.07.2013). В частности, в обращении указано, что в газете «ДТВ. 25 канал» публикуется реклама ООО «Адамант», которая практически полностью идентична рекламе ООО «Департамент недвижимости». Кроме того, сотрудники Департамента недвижимости «Адамант», деятельность которого осуществляет ООО «Адамант», при общении с клиентами сообщают, что являются сотрудниками ООО «Департамент недвижимости», что вводит граждан в заблуждение и свидетельствует о недобросовестной конкуренции.

К обращению приложены вырезка из газеты «ДТВ. 25 канал» № 01 от 09.01.2013 с рекламой ООО «Департамент недвижимости» и вырезка из газеты «ДТВ. 25 канал» № 13 от 03.04.2013 с рекламой ООО «Адамант».

Реклама ООО «Департамент недвижимости», размещенная в газете «ДТВ. 25 канал» № 01 от 09.01.2013, имеет следующее содержание:

«ДЕПАРТАМЕНТ НЕДВИЖИМОСТИ

ПРОДАЖА, ПОКУПКА, ОБМЕН

Индивидуальный подбор ипотечных программ

Работа с сертификатами: материнский, семья, сиротский, ветеранский, и др.

Юридическое сопровождение сделок

Составление договоров

02

т. 9-02-

пр. Автостроителей, 60

Реклама

Все объекты представлены на сайте dimportal.ru».

Какая-либо иная информация в рекламе не содержится.

Реклама ООО «Адамант», размещенная в газете «ДТВ. 25 канал» № 13 от 03.04.2013, имеет следующее содержание.

В верхней части рекламы выполнена надпись «Департамент недвижимости Адамант т. 9-02-16 продажа, покупка, обмен», слева от которой приведен фирменный логотип указанной компании.

Ниже приведен текст следующего содержания:

«Индивидуальный подбор ипотечных программ

Работа с сертификатами: материнский, семья, сиротский, ветеранский, и др.

- Юридические услуги (т. 9-10-44, 8-904-199-10-44)

- Составление договоров

- Оформление документов на недвижимость

Время работы: ПН-ПТ 9:00 - 18:00

адрес: ул. III Интернационала, 95

ОГРН 1107329001977

реклама».

Какая-либо иная информация в рекламе не содержится.

Учредителем газеты «ДТВ. 25 канал» (свидетельство о регистрации средства массовой информации ПИ № ФС 8-0425 от 08.11.2006) является Кирюхин Анатолий Иванович, зарегистрированный в качестве индивидуального предпринимателя (далее - ИП Кирюхин А.И.).

В соответствии с п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального 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; 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.

В силу п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация о Департаменте недвижимости «Адамант», размещенная в газете «ДТВ. 25 канал» № 13 от 03.04.2013, является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования - Департаменту недвижимости «Адамант», а также услугам, им оказываемым.

Согласно с п. 4 ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

В соответствии с п. 9 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Федеральный закон «О защите конкуренции») недобросовестной конкуренцией являются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо

нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Для квалификации действий недобросовестной конкуренцией необходимо наличие всех признаков, указанных в п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции», которые в данном случае имеют место, а именно:

1. Действия совершены хозяйствующим субъектом. ООО «Адамант» является хозяйствующим субъектом, зарегистрированным в налоговом органе в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации (Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц ООО «Адамант» зарегистрировано 25.11.2010).

2. Действия направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности. Реклама, размещенная в газете «ДТВ. 25 канал» № 13 (1068) от 03.04.2013, способна предоставить ООО «Адамант» необоснованные преимущества в предпринимательской деятельности, поскольку информация, которая указана в спорной рекламе, сходна до степени смешения (вплоть до пунктуационной ошибки) с информацией, указанной в рекламе ООО «Департамент недвижимости», размещенной в газете «ДТВ. 25 канал» № 01 от 09.01.2013. Наряду с перечнем услуг, указанных в рекламе ООО «Департамент недвижимости», ООО «Адамант» использует также фирменное наименование ООО «Департамент недвижимости» (а именно, «Департамент недвижимости»), что не позволяет потребителю идентифицировать указанные хозяйствующие субъекты, в связи с чем потребитель способен принять услуги, оказываемые ООО «Адамант», за услуги, оказываемые ООО «Департамент недвижимости».

Факт получения ООО «Адамант» преимуществ в предпринимательской деятельности, подтверждает также тот факт, что реклама ООО «Департамент недвижимости» публикуется в газете «ДТВ. 25 канал» в неизменном виде с 05.01.2012, тогда как ООО «Адамант» заключило договор на публикацию рекламы своих услуг в газете «ДТВ. 25 канал» лишь 14.01.2013.

ООО «Адамант», указывая в своей рекламе фирменное наименование ООО «Департамент недвижимости» (ранее зарекомендовавшего себя на рынке риэлторских услуг), а также идентичную указанной в рекламе последнего информацию, создает наибольшую вероятность смешения в сознании потребителей указанных юридических лиц и позволяет предположить, что это одно и то же юридическое лицо. Данное обстоятельство дает возможность получения ООО «Адамант» преимуществ в своей предпринимательской деятельности.

3. Действия противоречат обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости. Распространение недобросовестной информации противоречит обычаям делового оборота - сложившимся и широко применяемым в области предпринимательской деятельности правилам поведения, не предусмотренным законодательством, независимо от того, зафиксированы ли они в каких-либо документах (ч. 1 ст. 5 Гражданского Кодекса Российской Федерации). Распространение недобросовестной информации, безусловно, нельзя отнести к добропорядочным действиям - достойным одобрения и честным, указанное действие не является справедливым и разумным, поскольку противоречит как нормам морали, так и этики предпринимательской деятельности.

4. Действия способны причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам. Согласно пояснениям представителей ООО «Адамант» и ООО «Департамент недвижимости» указанные хозяйствующие субъекты осуществляют посредническую деятельность, связанную с недвижимым имуществом.

Таким образом, ООО «Адамант» и ООО «Департамент недвижимости» являются конкурентами по указанному виду деятельности, работающими, в том числе, на

рынке оказания одного вида услуг (риэлторские услуги) на территории г. Димитровграда Ульяновской области.

Учитывая изложенное, реклама ООО «Адамант», размещенная в газете «ДТВ. 25 канал» № 13 (1068) от 03.04.2013, является актом недобросовестной конкуренции, что запрещено в соответствии с п. 4 ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Ульяновским УФАС России по заявлению ООО «Департамент недвижимости» определением от 10.07.2013 возбуждено дело № 9935/05-2013 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по результатам рассмотрения которого решением от 30.09.2013 реклама Департамента недвижимости «Адамант» ООО «Адамант», распространенная в газете «ДТВ. 25 канал» № 13 от 03.04.2013, признана ненадлежащей, нарушающей требования п. 4 ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе». Материалы дела переданы уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о рекламе.

В соответствии с ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 2 ст. 5 указанного Федерального закона, несёт рекламодатель.

Согласно п. 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В ходе рассмотрения дела № 9935/05-2013 установлено, что реклама Департамента недвижимости «Адамант» размещена в газете «ДТВ. 25 канал» № 13 (1068) за 03.04.2013 на основании договора № 15/2013 от 14.01.2013 на оказание услуг по размещению информации в газете, заключенного между ООО «Адамант» (заказчик) и ИП Кирюхиным А.И (исполнитель). Согласно п. 1.1 указанного договора заказчик поручает, а исполнитель принимает на себя обязательства оказать услуги по размещению рекламной и иной информации заказчика в еженедельных изданиях газеты «ДТВ. 25 канал» за 2013 год. Макет рассматриваемой рекламы, разработанный индивидуальным предпринимателем Ухановой Светланой Андреевной (далее - ИП Уханова С.А.) на основании договора № 170 от 14.12.2012, заключенного с ООО «Адамант», был получен редакцией газеты «ДТВ. 25 канал» по электронной почте и опубликован в неизменном виде. Со слов ИП Ухановой С.А., макет рекламы разработан на основании информации, в полном объеме предоставленной директором ООО «Адамант».

С учетом изложенного, рекламодателем в данном случае является ООО «Адамант».

Из материалов дела № 9935/05-2013 следует, что рассматриваемая реклама ООО «Адамант» публиковалась и в иных выпусках газеты «ДТВ. 25 канал» (в №№ 14, 15, 16 и др. за 2013 год).

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Согласно ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях (Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ, в редакции Федерального закона от 28.12.2009 № 380-ФЗ) нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе (в том числе ст. 5 Федерального закона «О рекламе»), за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, 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.

Таким образом, обществом с ограниченной ответственностью «Адамант» совершено административное правонарушение, за которое частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена ответственность в виде штрафа в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей на граждан; от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей - на должностных лиц и на юридических лиц - в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

При назначении административного наказания учитываются характер совершенного административного правонарушения, степень вины лица в совершении правонарушения. В частности, учитывается то, что в данном случае нарушено право неограниченного круга потребителей рекламы на получение добросовестной рекламы. Норма рекламного законодательства (п. 4 ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе»), нарушенная ООО «Адамант», направлена на недопущение ограничения конкуренции.

Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное ООО «Адамант», несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы и защиты конкуренции. Данное обстоятельство исключает применение ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно п.п. 18, 18.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения 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. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Руководствуясь статьями 4.1, 4.2, 4.3, 29.6, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях общества с ограниченной ответственностью «Адамант» наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью

1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить обществу с ограниченной ответственностью «Адамант» административное наказание в виде штрафа в размере 100 000 (Сто тысяч) рублей.

На постановление может быть подана жалоба вышестоящему должностному лицу, в Федеральную антимонопольную службу (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, 11) либо в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством Российской Федерации в течение десяти дней со дня получения копии постановления.

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ (в редакции закона от 05.04.2013 № 49-ФЗ) административный штраф должен быть уплачен не позднее шестидесяти дней после истечения срока на обжалование постановления либо со дня истечения срока отсрочки (рассрочки) уплаты штрафа.

Штраф уплачивается по следующим реквизитам:

Получатель платежа: УФК по Ульяновской области (Управление Федеральной антимонопольной службы).

Налоговый орган: ИНН 7325002331.

Код КПП 732501001.

Номер счета получателя платежа: 40101810100000010003 в ГРКЦ ГУ Банка России по Ульяновской области, г. Ульяновск, БИК 047308001.

Код бюджетной классификации 16111626000016000140.

ОКТМО 73701000.

Наименование платежа: Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе (с указанием номера дела и постановления).

Об уплате штрафа сообщить в срок до 29.05.2014, представив в Ульяновское УФАС России надлежащим образом заверенную копию платежного документа.

При неуплате административного штрафа в срок, предусмотренный ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ, копия постановления о наложении административного штрафа направляется судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Кроме того, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, принимают решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ.

Заместитель руководителя управления -
начальник отдела

И.И. Спиридонов