

# ПОСТАНОВЛЕНИЕ

## о назначении административного наказания

по делу № 3-24/23-2017

## об административном правонарушении

25 сентября 2017 года г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, возбужденного Прокуратурой г. Кузнецка Пензенской области в отношении должностного лица – АО «Издательский дом «Кузнецкий рабочий» К...», в ее отсутствие

### УСТАНОВИЛ:

Прокурором г. Кузнецка Пензенской области 07.09.2017 вынесено постановление о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении должностного лица – АО «Издательский дом «Кузнецкий рабочий» К...» в связи с совершением деяния, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

Из постановления от 07.09.2017 и материалов дела следует, что должностным лицом – АО «Издательский дом «Кузнецкий рабочий» К...» допущено нарушение требований части 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») при размещении рекламы о продаже квартир в многоквартирном жилом доме по ул. Загородная Пензенской области.

Из письменного объяснения начальника отдела рекламы АО «Издательский дом «Кузнецкий рабочий» К..., содержащегося в постановлении Прокуратуры г. Кузнецка Пензенской области от 07.09.2017, следует, что с выявленным нарушением она согласна.

В соответствии с частью 1 статьи 28.8 КоАП РФ постановление прокурора об административном правонарушении направляется судьбе, в орган, должностному лицу, уполномоченным рассматривать дело об административном правонарушении, в течение трех суток с момента вынесения постановления об административном правонарушении.

Согласно части 1 статьи 23.48 КоАП РФ Федеральный антимонопольный орган, его территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.3 настоящего Кодекса.

При рассмотрении настоящего дела должностное лицо – начальник отдела рекламы АО «Издательский дом «Кузнецкий рабочий» Курепина Ю.В. не присутствовала. В адрес Пензенского УФАС России представила ходатайство о рассмотрении данного административного дела без ее участия. Кроме того, факт нарушения законодательства о рекламе признала. Каких-либо ходатайств не заявляла.

Рассмотрев материалы настоящего административного дела, прихожу к следующему.

Из материалов настоящего административного дела следует, что прокуратурой г. Кузнецка Пензенской области в период с 04.09.2017 по 07.09.2017 проведена проверка исполнения законодательства о рекламе АО «Издательский дом «Кузнецкий рабочий», расположенного по адресу: Пензенская область, г. Кузнецк, ул. Калинина, в ходе которой выявлены нарушения законодательства при размещении рекламы о продаже квартир в многоквартирном жилом доме по ул. Загородная Пензенской области.

В ходе проверки установлено, что в выпусках газет «Кузнецкий рабочий» №30 (16.063) от 27.04.2017, №34 (16.067) от 12.05.2017, №37 (16.070) от 24.05.2017 размещено объявление следующего содержания: «КВАРТИРЫ ОТ ЗАСТРОЙЩИКА. Индивидуальное отопление. 1-ком. – от 35 м<sup>2</sup>, 2-ком.-от 52 м<sup>2</sup>. 25 000 рублей за 1 м<sup>2</sup>. Агенство недвижимости «ДАРИЯ» 8... Микрорайон «Солнечный» »..

В соответствии со статьёй 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе (далее – ФЗ «О рекламе») рекламой является информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке; объект рекламирования – товар, средство его индивидуализации, 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.

Иными словами, информация, признаваемая рекламой, должна удовлетворять следующим условиям, а именно:

-предназначаться для неопределенного круга лиц;

-привлекать, формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования;

-способствовать продвижению объекта рекламирования (товара) на рынке (т.е. возможность купить товар или воспользоваться услугой).

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Согласно пункту 2 статьи 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.

Признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке и закрепить его образ в памяти потребителя.

Информация, распространяемая в газете «Кузнецкий рабочий», содержит все определяющие правовые признаки рекламы, позволяющие квалифицировать ее именно в этом качестве и отличить от информации нерекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; преследует строго заданные цели информирования: формирует и поддерживает интерес к объекту рекламирования (продаже квартир) и способствует их продвижению на рынке аналогичных услуг (по своему характеру разовым предложением не является), следовательно, является рекламой.

В рекламе содержатся сведения о продаже квартир в многоквартирном жилом доме по ул. Загородная д.35 г. Кузнецка Пензенской области.

Согласно ч.1 ст. 51 ГрК РФ разрешение на строительство представляет собой документ, подтверждающий соответствие проектной документации требованиям градостроительного плана земельного участка или проекту планировки территории и проекту межевания территории (в случае строительства, реконструкции линейных объектов) и дающий застройщику право осуществлять строительство, реконструкцию объектов капитального строительства, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом.

В соответствии с ч. 11 ст.51 ГрК РФ уполномоченные на выдачу разрешений на строительство федеральный орган исполнительной власти, орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, орган местного самоуправления или уполномоченная организация, осуществляющая государственное управление использованием атомной энергии и государственное управление при осуществлении деятельности, связанной с разработкой, изготовлением, утилизацией ядерного оружия и ядерных энергетических установок военного назначения, либо Государственная корпорация по космической деятельности «Роскосмос» в течение десяти дней со дня получения заявления о выдаче разрешения на строительство: 1) проводят проверку наличия документов, необходимых для принятия решения о выдаче разрешения на строительство; 2) проводят проверку соответствия

проектной документации или схемы планировочной организации земельного участка с обозначением места размещения объекта индивидуального жилищного строительства требованиям градостроительного плана земельного участка либо в случае выдачи разрешения на строительство линейного объекта требованиям проекта планировки территории и проекта межевания территории, а также красным линиям. В случае выдачи лицу разрешения на отклонение от предельных параметров разрешенного строительства, реконструкции проводится проверка проектной документации или указанной схемы планировочной организации земельного участка на соответствие требованиям, установленным в разрешении на отклонение от предельных параметров разрешенного строительства, реконструкции; 3) выдают разрешение на строительство или оказывают в выдаче такого разрешения с указанием причин отказа.

Согласно ч.1 ст. 5 ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В силу п.7 ст.7 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Администрацией г. Кузнецка Пензенской области 24.11.2015 выдано разрешение на строительство 3-х этажного кирпичного жилого дома на земельном участке с кадастровым номером №58, общей площадью 2169 кв.м., высотой 15,45 м. сроком действия до 25.12.2016.

Решением Кузнецкого районного суда от 22.11.2016 №...разрешение на строительство МКД г. Кузнецка признано незаконным.

Апелляционным определением судебной коллегии по административным делам Пензенского областного суда от 20.04.2017 Решение Кузнецкого районного суда от 22.11.2016 оставлено без изменения.

Таким образом, рассматриваемая реклама о продаже квартир в многоквартирном жилом доме по ул. 3., распространяемая в газете «Кузнецкий рабочий», без соответствующего разрешения на строительство многоквартирного жилого дома, нарушает п.7 ст.7 ФЗ «О рекламе».

Ответственность за нарушение статьи 7 ФЗ «О рекламе» в соответствии с частью 7 статьи 38 данного закона возложена на рекламораспространителя.

Учредителем и издателем газеты «Кузнецкий рабочий» является АО «Издательский дом «Кузнецкий рабочий».

Из постановления прокуратуры г. Кузнецка Пензенской области следует, что 05.01.2017 между АО «Издательский дом «Кузнецкий рабочий» и Н... заключен договор №20 на выполнение работ по публикации рекламы и объявлений Н... в газете «Кузнецкий рабочий» в 2017 году. Исполнитель выполняет работы по настоящему договору на основании письменных или устных заявок,

предоставляемых заказчиком. Данный договор заключен сроком до 31.12.2017 (п. 1, 2, 6 Договора).

В соответствии со ст.13 ФЗ «О рекламе» рекламодатель по требованию рекламораспространителя обязан предоставлять документально подтвержденные сведения о соответствии рекламы требованиям настоящего Федерального закона, в том числе сведения о наличии лицензии, об обязательной сертификации, о государственной регистрации.

В соответствии с приказом от 03.09.2001 начальником отдела рекламы Издательского дома «Кузнецкий рабочий» назначена Л... (фамилия изменена на К...).

В соответствии с должностной инструкцией (начальника отдела рекламы, утвержденной генеральным директором ОАО «Издательский дом «Кузнецкий рабочий» (далее – Инструкция) на начальника отдела возлагаются функции: руководство отделом рекламы; участие в разработке мероприятий по развитию рекламы на предприятии; координация деятельности рекламных агентов по сбору рекламы; методическая помощь по всем вопросам, связанным с рекламированием производства продукции или выполняемых услуг. Кроме того, начальник отдела обязан организовывать работу по рекламированию производимой в городе продукции, выполняемых услугах; осуществлять руководство, планирование и координацию работ по проведению рекламных кампаний; организовывать разработку рекламных текстов, обеспечивая доступность рекламы, соблюдение норм общественной морали, не допуская нарушений правил конкурентной борьбы; осуществлять руководство подчиненными сотрудниками.

Пунктом 5 Инструкции предусмотрено, что за совершение в процессе осуществления своей деятельности правонарушений в пределах, определенных действующим законодательством РФ начальник отдела рекламы несет ответственность.

27.01.2017 К... принята устная заявка от Н.. на размещение рекламы о продаже квартир по ул. З.. по цене 25 000 рублей за квадратный метр.

При заключении договора №20 от 05.01.2017, а также при поступлении устной заявки на размещение рекламы в газете «Кузнецкий рабочий» рекламораспространителем требований о представлении разрешительной документации на строительство многоквартирного жилого дома по ул.З.. не предъявлялось, в связи с чем, разрешение на строительство Н... редакции не предоставлялось.

При этом разрешение на строительство МКД по ул. З.. от 24.11.2015 было признано незаконным Кузнецким районным судом 22.11.2016 (данное решение вступило в законную силу 20.04.2017 после обжалования в Пензенский областной суд).

Однако, К... не были приняты меры по недопущению к размещению в газете «Кузнецкий рабочий» недостоверной (недобросовестной) рекламы о

продаже квартир в многоквартирном жилом доме по ул. З... Не затребовав документально подтвержденные сведения о соответствии рекламы, представленной Н..., требованиям ФЗ «О рекламе», допустила размещение объявления в выпусках газет «Кузнецкий рабочий» №30 (16.063) от 27.04.2017, №34 (16.067) от 12.05.2017, №37 (16.070) от 24.05.2017 о продаже квартир в многоквартирном жилом доме по ул. Загородная 35 г. Кузнецка.

Указанные обстоятельства подтверждаются выпусками газет «Кузнецкий рабочий» №30 (16.063) от 27.04.2017, №34 (16.067) от 12.05.2017, №37 (16.070) от 24.05.2017, объяснениями К..., материалами проверки.

Размещение указанной рекламы нарушает права неопределенного круга лиц, которые могут приобрести жилье в указанном МКД и приобрели его.

При этом, учитывая положения п.13 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» предусмотрено, что при определении лиц, подлежащих привлечению к административной ответственности за распространение недобросовестной и (или) недостоверной рекламы, необходимо также принимать во внимание, что согласно статье 13 Закона о рекламе обязанность предоставить рекламодателю сведения о соответствии рекламы требованиям Закона о рекламе возникает у рекламодателя в случае предъявления такого требования рекламодателем, который должен предпринимать разумные меры по недопущению распространения недобросовестной и (или) недостоверной рекламы.

Поэтому рекламодатель может быть привлечен к ответственности за распространение недобросовестной и (или) недостоверной рекламы наряду с рекламодателем только в том случае, если им указанные сведения не запрашивались либо если рекламодатель, не получив запрошенных сведений, тем не менее не отказался от распространения рекламы.

Действия должностного лица – АО «Издательский дом «Кузнецкий рабочий» К... были квалифицированы прокуратурой г. Кузнецка Пензенской области, как нарушение требований пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

На основании части 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ) нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 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 рублей до пятисот тысяч рублей.

Место совершения административного правонарушения является место

осуществления деятельности: Пензенская обл., г. Кузнецк.

Факт совершения административного правонарушения должностным лицом – АО «Издательский дом «Кузнецкий рабочий» К... подтверждается постановлением прокуратуры г. Кузнецка Пензенской области об административном правонарушении от 07.09.2017, а также материалами дела об административном правонарушении.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ должностное лицо подлежит административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

К..., в связи с занимаемой должностью должно было быть известно о последствиях совершенного деяния, однако мер, направленных на предотвращение административного правонарушения, предпринято не было.

Таким образом, в действиях должностного лица К..., содержится состав административного правонарушения, ответственность за которое наступает по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Исходя из конкретных обстоятельств дела и учитывая характер общественных отношений, на которые посягает нарушитель, прихожу к выводу об отсутствии оснований для признания допущенного административного правонарушения малозначительным и освобождения должностного лица К... от административной ответственности.

В соответствии с пунктом 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 г. № 10 «О некоторых вопросах, возникающей 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, имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба не являются обстоятельствам, свидетельствующим о малозначительности правонарушения.

Совершенное должностным лицом К... правонарушение не является малозначительным, поскольку посягает на установленные нормативными правовыми актами гарантии на защиту потребителей от ненадлежащей рекламы. По указанному правонарушению существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо негативных материальных последствий, а в пренебрежительном отношении заявителя к исполнению своих публично-правовых обязанностей.

Исходя из этого, оснований для признания допущенного административного

правонарушения малозначительным и освобождения К... от административной ответственности не имеется.

Наличие в действиях должностного лица К... состава правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, в полной мере доказано и подтверждено материалами дела.

Кроме того, состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, является формальным, следовательно, правонарушение является общественно-опасным с момента его совершения независимо от наступления каких-либо вредных последствий.

Статьей 4.2 КоАП РФ установлены обстоятельства, смягчающие административную ответственность, перечень которых не является исчерпывающим.

Исходя из совокупности обстоятельств дела, считаю возможным в качестве смягчающих обстоятельств по делу учесть совершение правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 КоАП РФ, при рассмотрении дела не установлено.

Финансовое положение учтено.

Статья 51 Конституции Российской Федерации:

1. Никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.
2. Федеральным законом могут устанавливаться иные случаи освобождения от обязанности давать свидетельские показания.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10, 4.1 и частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – АО «Издательский дом «Кузнецкий рабочий» К..

виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ей наказание в виде административного штрафа в размере 4 000 (четыре тысячи) рублей 00 копеек.