

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

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

ПО С Т А Н О В Л Е Н И Е

о назначении административного наказания

по делу №072/04/14.3-474/2023

об административном правонарушении

21.09.2023 г. г. Тюмень

Заместитель руководителя – начальник отдела контроля за соблюдением законодательства Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области <...>, рассмотрев материалы дела №072/04/14.3-474/2023, возбужденного в отношении ИП <...> (<...>г.р., место рождения: <...>, адрес места нахождения: <...>, ОГРНИП 306720309300072, ИНН 720408473911, дата регистрации: 21.02.2008г.), по признакам административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), в отсутствие ИП <...>, надлежащим образом уведомленной о дате, времени и месте рассмотрения дела (почтовое уведомление № 80080788980660), которой права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, закрепленные ст.25.1, ст.25.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ, Кодекс) разъяснены в протоколе №072/04/14.3-474/2023 от 07.09.2023г.,

У С Т А Н О В И Л:

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе от 05.05.2023 г. по делу №072/05/28-143/2023 признана ненадлежащей реклама следующего содержания: «Жилой комплекс Облака. Мечта в квадрате. Квартира от 2,8 млн. . 58-55-00», размещавшаяся на отдельно стоящей щитовой рекламной конструкции, установленной на левой обочине автомобильной дороги по ул. Ветеранов труда, 1 (через дорогу) перед перекрестком ул. Ветеранов труда – ул. Дружбы г. Тюмени, по направлению движения в сторону ул. Дружба, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 28 и части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.06 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Ответственность за распространение ненадлежащей рекламы предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Исследовав материалы настоящего административного дела, а также дела №072/05/28-143/2023 о нарушении законодательства о рекламе, установлено следующее.

Согласно статье 3 Закона 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, формирования или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Под объектом рекламирования понимается 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 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.

Жилой комплекс «Облака» возводится посредством долевого участия в строительстве, следовательно, рассматриваемая информация, является рекламой, где объектом рекламирования являются квартиры в Жилом комплексе «Облака» по договору долевого участия в строительстве.

Как следует из части 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются. Реклама является средством продвижения товаров, работ и услуг, а также самого изготовителя или продавца рекламируемого товара на определенном рынке. Вместе с тем, способ, форма и средства распространения соответствующей информации имеет существенное значение. Ненадлежащей рекламой, согласно подпункту 4 статьи 3 Закона о рекламе, является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Как разъяснено в пункте 28 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе", рекламодаделец вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако, при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе к рекламе, в частности о включении в рекламу сведений или условий оказания услуг.

Поэтому, если информация изображена таким образом, что она не воспринимается или плохо воспринимается потребителем (шрифт (кегель), цветовая гамма и тому подобное), и это обстоятельство приводит к искажению ее смысла и вводит в заблуждение потребителей рекламы, то данная информация считается отсутствующей, а соответствующая реклама ненадлежащей.

Рассматриваемая реклама, следующего содержания: «Жилой комплекс Облака. Мечта в квадрате. Квартира от 2,8 млн. . 58-55-00. СБК (далее неразборчивый текст)» размещалась на отдельно стоящей щитовой рекламной конструкции, установленной на левой обочине автомобильной дороги по ул. Ветеранов труда, 1 (через дорогу) перед перекрестком ул. Ветеранов труда – ул. Дружбы г. Тюмени, по

направлению движения в сторону ул. Дружба.

Полное содержание рекламной информации прочтению и восприятию не подлежит в связи с его техническим исполнением (мелкий шрифт, контрастность используемых цветов), а также в связи с ограниченным доступом к рекламной конструкции, так как пешеходный доступ к рекламной конструкции отсутствует, возможность остановки автотранспорта возле рекламной конструкции нарушает безопасность дорожного движения. Обзор рекламной конструкции возможен из безостановочно проезжающего автотранспорта по правой стороне автомобильной дороги, что затрудняет прочтение не только мелкого шрифта в левом нижнем углу, но и рекламной информации в целом.

Таким образом, потребителем может быть воспринята только часть текста, выполненная крупным шрифтом и имеющая следующее содержание: «Жилой комплекс Облака. Мечта в квадрате. Квартира от 2,8 млн. . 58-55- 00». Следовательно, именно данная часть рекламы подлежит оценке на предмет ее соответствия действующему законодательству.

Согласно части 7 статьи 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 адрес сайта единой информационной системы жилищного строительства в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", на котором осуществляется размещение 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.

Рассматриваемая реклама связана с привлечением денежных средств участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости и должна содержать в себе сведения, в том числе, адрес сайта единой информационной системы жилищного строительства в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", на котором осуществляется размещение проектной декларации, предусмотренной федеральным законом и фирменное наименование (наименование) застройщика либо указанное в проектной декларации индивидуализирующее застройщика коммерческое обозначение.

Как разъяснено в пункте 28 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе", рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако, при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе к рекламе, в частности о включении в рекламу сведений или условий оказания услуг.

Поэтому, если информация изображена таким образом, что она не имеет смысла и вводит в заблуждение воспринимается или плохо воспринимается потребителем (шрифт (кегель), цветовая гамма и тому подобное), и это обстоятельство приводит к искажению потребителей рекламы, то данная информация считается отсутствующей, а соответствующая реклама ненадлежащей.

То обстоятельство, что нормами Закона о рекламе не установлен размер шрифта, не свидетельствует о том, что он может быть любым, поскольку, как следует из положений статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной и не должна вводить в заблуждение потребителя. При этом, необходимо учитывать, что при размещении рекламных материалов, необходимо ориентироваться на возможность их полного изучения потребителем рекламы, с учетом места размещения рекламной информации.

Обязанность доведения всей информации, содержащейся в рекламе, в полном объеме лежит в силу закона, как на рекламодателе, так и на рекламодателе в соответствии с установленными требованиями.

Основными потребителями рассматриваемой рекламы являются проезжающие на автомобильном транспорте люди, поскольку рекламная конструкция размещена вдали от жилого массива и пешеходных зон, в связи с чем физические лица - пешеходы не являются потребителями рассматриваемой рекламы.

Таким образом, текст, размещенный в рекламе, остается недоступным для прочтения, следовательно, указание необходимой информации в рекламе носит формальный характер и содержание рекламы не доводится в надлежащем виде до потребителей рекламы.

При таких обстоятельствах, информация о наименовании застройщика (либо указанное в проектной декларации индивидуализирующее застройщика коммерческое обозначение), а также информация о сайте единой информационной системы жилищного строительства в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", на котором осуществляется размещение проектной декларации, предусмотренной федеральным законом, отсутствуют, а, следовательно, в рекламе нарушены требования части 7 статьи 28 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение части 7 статьи 28 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Материалами дела №072/05/28-143/2023 (Договор аренды рекламных конструкций от <...>г.) установлено, что ИП <...>, является рекламодателем и несет ответственность за нарушение требований части 7 статьи 28 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства 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.

Согласно статье 2.4 КоАП - лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица.

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.

Объектом правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы, а также регламентированный порядок осуществления предпринимательской деятельности.

Объективную сторону состава административного правонарушения образует распространение рекламы с нарушением требований законодательства о рекламе, а именно: части 7 статьи 28 Закона о рекламе.

Правонарушение, ответственность за которое предусмотрено частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, представляет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям пренебрежительным отношением лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к требованиям, предусмотренным Законом о рекламе, что посягает на установленный порядок в области распространения рекламы.

Часть 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусматривает наступление административной ответственности вне зависимости от наличия/отсутствия отрицательных последствий распространения ненадлежащей рекламы.

Субъектом административного правонарушения по делу № 072/04/14.3-474/2023 выступает – ИП <...> (<...>г.р., место рождения: <...>, адрес места нахождения: <...>, ОГРНИП 306720309300072, ИНН 720408473911, дата регистрации: 21.02.2008г.).

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

Таким образом, ИП <...>, распространяя вышеуказанную рекламу с нарушением рекламного законодательства, совершила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – город Тюмень.

Время совершения административного правонарушения, установленное материалами дела №072/05/28-143/2023 – 10.03.2023г.

Дело об административном правонарушении № 072/04/14.3-474/2023 в соответствии с частью 2 статьи 4.1 КоАП РФ рассматривалось с учетом характера,

совершенного ИП <...> административного правонарушения, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

В своих письменных пояснениях (вх.9025-ЭП/23 от 19.09.2023) ИП <...> нарушение не признала, пояснив, что рекламное изображение было размещено в том виде, в котором было получено от рекламодателя, в связи с чем и ответственность должен нести рекламодатель.

Довод ИП <...> о том, что она лишь размещала рекламу и не могла повлиять на ее содержание является несостоятельным, так как лицо обязано было знать требования законодательства о рекламе, являясь собственником рекламной конструкции, и соблюдать их. В том числе, была вправе отказаться от размещения рекламы, нарушающей требования Закона. Но несмотря на это, непосредственно своими действиями обеспечила размещение рассматриваемой рекламы.

Вина ИП <...> состоит в том, что она не выполнила установленных Законом о рекламе требований и не предприняла всех зависящих от неё мер по их соблюдению.

Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного правонарушения, при рассмотрении дела не установлено.

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 ИП <...> правонарушение в качестве малозначительного недопустимо.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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.

Положение о возможности замены штрафа на предупреждение за впервые совершенное административное правонарушение может быть применено по статье 14.3 КоАП РФ в случае, если дело об административном правонарушении было возбуждено по итогам проведения контрольного (надзорного) мероприятия с

взаимодействием с контролируемым лицом, проверки, в ходе которых было установлено соответствующее нарушение законодательства о рекламе.

В случае, если дело об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена статьей 14.3 КоАП РФ, возбуждено антимонопольным органом без проведения контрольных (надзорных) мероприятий, проверки, часть 1 статьи 4.1.1 КоАП не подлежит применению.

С учетом изложенного, административное наказание ИП <...> в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не подлежит замене на предупреждение.

Срок давности привлечения ИП <...> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При решении вопроса о назначении административного наказания по делу учитывается следующее.

К смягчающим обстоятельствам относится тот факт, что правонарушение не повлекло каких-либо тяжких последствий, отсутствовали какие-либо жалобы на ненадлежащую рекламу со стороны потребителей, правонарушение совершено впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность при рассмотрении дела не установлено.

На основании изложенного, учитывая характер и степень виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, причины и условия совершения административного правонарушения, руководствуясь статьями 2.4, 14.3, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Применить к ИП <...> (<...>г.р., место рождения: <...>, адрес места нахождения: <...>, ОГРНИП 306720309300072, ИНН 720408473911, дата регистрации: 21.02.2008г.), меру ответственности в виде административного штрафа в размере 4 000 (четыре тысячи) рублей за совершение правонарушения, административная ответственность за совершение которого предусмотрена ч. 1 ст. 14.3. КоАП РФ.

2. Сумму штрафа надлежит уплатить по следующим реквизитам:

Получатель платежа: Управление Федерального казначейства по Тюменской области (Тюменское УФАС России)

Наименование банка: Отделение Тюмень Банка России/УФК по Тюменской области г. Тюмень

ЕКС (номер банковского счета): 40102810945370000060

Номер казначейского счета: 03100643000000016700

БИК: 017102101

ИНН: 7202081799

КПП: 720301001

ОКТМО: 71701000

код бюджетной классификации – 161 116 01141 01 0003 140

УИН: 16100500000001772858

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

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, 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.

Согласно статьи 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен в полном размере лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу.

Об уплате штрафа необходимо сообщить в Тюменское УФАС России, представив надлежащим образом заверенную копию платежного документа.

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.

Приложение: квитанция на оплату штрафа – на 1 л. в 1 экз.

Заместитель

руководителя управления <...>