

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения по делу № 140р-17/43-04-2017р

об административном правонарушении

«16» октября 2017 г.

г. Киров

Руководитель управления Федеральной антимонопольной службы России по Кировской области <...>, рассмотрев протокол № 140р-17/43-04-2017р от 02.10.2017 в отношении должностного лица – директора ООО «Капстрой» <...> в связи с нарушением ч. 7 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Кировского УФАС России по делу 43/04-2017р (резюлютивная часть решения оглашена 21 июля 2017 года; в полном объеме решение изготовлено 21 июля 2017 года) признана ненадлежащей реклама следующего содержания: «*Реклама. Новостройка в Получистовая отделка (стяжка, штукатурка, шпаклевка, электропроводка). Расчетная плата за отопление. Квартиры площадью 40<...>*», так как она противоречит ч. 7 ст. 28 Федерального закона «О рекламе».

Нарушение заключается в следующем.

В Кировское УФАС России поступили материалы Слободской межрайонной Прокуратуры по вопросу размещения в информационно-развлекательном еженедельнике газете «Скат Инфо Плюс» № 10 (214) от 17.03.2017г. на 1 странице рекламного модуля следующего содержания: «*Реклама. Новостройка Получистовая отделка (стяжка, штукатурка, шпаклевка, электропроводка). Расчетная плата за отопление. Квартиры площадью <...>*», которая содержит признаки нарушения части 7 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламой является информация, распространяемая 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. Под объектом рекламирования понимается 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 – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация, размещенная в информационно-развлекательном еженедельнике газете «Скат Инфо Плюс» № 10 (214) от 17.03.2017г. на 1 странице, следующего содержания: «*Реклама. Новостройка <...> Получистовая отделка (стяжка, штукатурка, шпаклевка, электропроводка). Расчетная плата за отопление. <...>*», адресована неопределенному кругу лиц (читателям газеты), направлена на привлечение внимания потенциальных потребителей к квартирам, реализуемым в <...>, способствует формированию интереса к рекламируемым товарам и их продвижению на рынке, и по своему содержанию является рекламой.

На основании [части 7 статьи 28](#) Федерального 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 силу части 1 статьи 1 Федерального закона от 30.12.2004 N 214-ФЗ "Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации" (далее Закон № 214-ФЗ) предметом регулирования настоящего Федерального закона являются отношения, связанные с привлечением денежных средств граждан и юридических лиц для долевого строительства многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости (далее - участники долевого строительства), для возмещения затрат на такое строительство и возникновением у участников долевого строительства права собственности на объекты долевого строительства и права общей долевой собственности на общее имущество в многоквартирном доме и (или) ином объекте недвижимости, а также устанавливает гарантии защиты прав, законных интересов и имущества участников долевого строительства.

Согласно [пункту 1 части 2 статьи 1](#) Закона № 214-ФЗ привлечение денежных средств граждан, связанное с возникающим у граждан правом собственности на жилые помещения в многоквартирных домах, которые на момент привлечения таких денежных средств граждан не введены в эксплуатацию в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности, допускается только на основании договора участия в долевом строительстве.

Частью 1 статьи 3 Закона № 214-ФЗ определено, что застройщик вправе привлекать денежные средства участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирного дома и (или) иных объектов недвижимости только после получения в установленном [порядке](#) разрешения на строительство, опубликования, размещения и (или) представления проектной декларации в соответствии с настоящим Федеральным законом и государственной регистрации застройщиком права собственности на земельный участок, предоставленный для строительства (создания) многоквартирного дома и (или) иных объектов недвижимости, в состав которых будут входить объекты долевого строительства, либо договора аренды, договора субаренды такого земельного участка.

Согласно [части 1 статьи 19](#) Закона № 214-ФЗ проектная декларация включает в себя информацию о застройщике и информацию о проекте строительства и определяет объем прав застройщика на привлечение денежных средств граждан и юридических лиц для строительства (создания) многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости, указанных в такой проектной декларации. Проектная декларация является официальным документом, удостоверяющим факты, влекущие за собой юридические последствия для застройщика.

В [пункте 26](#) Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 58 разъяснено, что если привлечение денежных средств участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирного дома и (или) иного объекта недвижимости осуществляется с помощью производства, размещения и распространения рекламы, связанной с таким привлечением денежных средств, проектная декларация публикуется застройщиком в средствах массовой информации и (или) размещается в информационно-телекоммуникационных сетях общего пользования (в том числе в сети Интернет). При проверке соблюдения названных требований следует исходить из того, что реклама должна содержать указание на конкретный источник необходимой информации.

В рассматриваемом случае информация размещена посредством рекламы, следовательно, сведения о застройщике и проектной декларации, обязательны для указания.

Целью опубликования и размещения проектной декларации в средствах массовой информации является предоставление возможности потребителю ознакомиться с информацией о застройщике и проекте строительства.

Наличие у потребителей рекламы потенциальной возможности получить необходимую информацию, обратившись к рекламодателю по телефону, приведенному в рекламе, или при посещении его интернет-сайта не освобождает рекламодателя от исполнения обязанности, предусмотренной [частью 7 статьи 28](#) Федерального закона «О рекламе».

Многоквартирный дом по адресу: <...>, является объектом долевого строительства, исходя из следующего.

Согласно Проектной декларации на строительство (с изменениями от 01.03.2017, размещенной на сайте <...> застройщиком многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу <...>, является ООО «Капстрой». Разрешение на строительство <...> от 29.12.2014 выдано Администрацией муниципального образования <...> (срок действия до 19.08.2017), окончание строительства 2 квартал 2017 года. Способ исполнения обязательств застройщика по договору долевого участия определен Федеральным законом от 30.12.2004 N 214-ФЗ "Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации".

На момент размещения рекламы в информационно-развлекательном еженедельнике газете «Скат Инфо Плюс» № 10 (214) от 17.03.2017г. на 1 странице следующего содержания: «Реклама. Новостройка в Слободском. Получистовая отделка (стяжка, штукатурка, шпаклевка, электропроводка). Расчетная плата за отопление. Квартиры площадью <...>» не был сдан в эксплуатацию многоквартирный жилой дом по адресу: <...> информация, о котором указана в спорной рекламе, следовательно, рассматриваемая реклама направлена на привлечение денежных средств участников долевого строительства для строительства рекламируемого многоквартирного дома.

Поскольку проектной декларацией предусмотрено привлечение денежных средств в порядке заключения договоров долевого участия в строительстве, то спорная реклама, размещенная до ввода дома в эксплуатацию (2 квартал 2017) в любом случае должна соответствовать императивным требованиям части 7 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

Так, в газете указана следующая информация: «Реклама. Новостройка в Слободском. Получистовая отделка (стяжка, штукатурка, шпаклевка, электропроводка). Расчетная плата за отопление. Квартиры площадью <...>». При этом информация, указанная мелким белым шрифтом внизу рекламного модуля напечатана таким образом, что она не читаема.

Исходя из представленных документов, Кировским УФАС России сделан вывод, что рекламодателем требования ч. 7 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» в полном объеме не исполнены.

Таким образом, рекламная информация в информационно-развлекательном еженедельнике газете «Скат Инфо Плюс» № 10 (214) от 17.03.2017г. на 1 странице следующего содержания: «Реклама. Новостройка в Слободском. <...>», не содержит сведений о застройщике, о месте и способах получения проектной декларации для долевого строительства многоквартирного жилого дома по адресу: <...> и размещена с нарушением части 7 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

С учетом названных обстоятельств и положений ч. 7 ст. 28 Федерального закона «О рекламе», следует признать, что рассматриваемая реклама не отвечает требованиям данного закона.

В соответствии с ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ч. 7 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель (изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо).

Из документов, представленных в материалы дела, а именно: договора на оказание услуг № 8/2017р от 09.03.2017, заключенного ООО «Капстрой» (Заказчик) с ООО «Информационные телевизионные системы» (Исполнитель), счета на оплату № 105 от 14.03.2017, выставленного ООО «Капстрой» на сумму 17995,00 руб., платежного поручения № 23 от 14.03.2017, в котором указано что реклама в газете по счету № 105 от 14.03.2017 оплачена ООО «Суперпол» по взаимоотношениям с ООО «Капстрой», рекламодателем спорной рекламы в газете «Скат Инфо Плюс» является ООО «Капстрой».

Из анализа имеющихся в деле документов следует, что нарушение рекламного законодательства произошло по вине ООО «Капстрой».

Указанный факт нарушения законодательства РФ о рекламе в полном объеме подтверждается имеющимися материалами и решением по делу № 43/04-2017р.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ) нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, 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 ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Срок давности привлечения лица к административной ответственности исчисляется с 17.03.2017 (дата размещения рекламы в информационно-развлекательном еженедельнике газете «Скат Инфо Плюс» № 10 (214) от 17.03.2017).

Событием административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ является установленный факт нарушения законодательства РФ о рекламе в действиях должностного лица ООО «Капстрой» <...>, выразившийся в определении содержания рекламы: «*Реклама. Новостройка в <...>*», размещенной в информационно-развлекательном еженедельнике газете «Скат Инфо Плюс» № 10 (214) от 17.03.2017, нарушающей требования ч. 7 ст. 28 Федерального закона «О рекламе».

Объектом административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы.

Объективной стороной административного правонарушения являются действия должностного лица ООО «Капстрой» <...> по определению содержания спорной рекламы в нарушение ч. 7 ст. 28 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ст. 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.

Согласно Уставу <...> является директором ООО «Капстрой», который, являясь рекламодателем, определил содержание спорной рекламы. Субъектом административного правонарушения является рекламодатель – должностное лицо <...> директор ООО «Капстрой».

В силу части 2 ст. 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий, либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Субъективная сторона административного правонарушения характеризуется виной субъекта в

форме неосторожности, поскольку <...> не предвидел возможности наступления вредных последствий, хотя должен был и мог их предвидеть. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законодательством требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, рассматриваемое правонарушение совершено по вине должностного лица – <...> – директора ООО «Капстрой» в форме неосторожности.

Место и время совершения правонарушения: место размещения рекламной информации: «Реклама. Новостройка в Слободском. <...>», информационно-развлекательный еженедельник газета «Скат Инфо Плюс» № 10 (214) от 17.03.2017, дата размещения – 17.03.2017 (дата выхода газеты), адрес редакции: <...>.

В ходе рассмотрения дела были исследованы все обстоятельства совершенного нарушения законодательства РФ о рекламе. Факты, изложенные в протоколе № 140р-17/43-04-2017р от 02.10.2017 об административном правонарушении, подтверждаются в полном объеме материалами дела № 43/04-2017р.

В соответствии со ст. 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.

Таким образом, совершенные должностным лицом <...> директором ООО «Капстрой» действия по определению содержания рекламы: «Реклама. Новостройка в Слободском. Получистовая отделка (стяжка, штукатурка, шпаклевка, электропроводка). Расчетная плата за отопление. Квартиры площадью <...>, размещенной в информационно-развлекательном еженедельнике газете «Скат Инфо Плюс» № 10 (214) от 17.03.2017, в нарушение ч. 7 ст. 28 Федерального закона «О рекламе», содержат состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

О дате, месте и времени рассмотрения протокола должностное лицо – директор ООО «Капстрой» <...> извещен надлежащим образом (уведомление получено 13.10.2017), на рассмотрение протокола не явился, направил представителя по доверенности. Протокол рассмотрен в отсутствие директора ООО «Капстрой» <...> При рассмотрении протокола присутствовала представитель по доверенности <...> которая факт нарушения признала.

В рассматриваемом случае состав административного правонарушения является формальным, следовательно, правонарушение является общественно-опасным с момента его совершения, независимо от наступления каких-либо последствий.

С учетом конкретных обстоятельств дела, учитывая характер и степень общественной опасности совершенного правонарушения, которое выразилось в пренебрежительном отношении к исполнению публично – правовых обязанностей в сфере рекламного законодательства, основания для освобождения должностного лица – директора ООО «Капстрой» <...> от административной ответственности ввиду малозначительности в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

Федеральный закон «О рекламе» особо регламентирует распространение рекламы, связанной с привлечением денежных средств участников долевого строительства в связи с важностью для общественных отношений проблемы обманутых дольщиков, в частности, не допускает ненадлежащую рекламу долевого строительства в отсутствие существенной информации о месте и способах получения проектной декларации.

Кроме того, основанием для освобождения от ответственности могут служить обстоятельства, вызванные объективно непреодолимыми либо непредвиденными препятствиями, находящимися вне контроля хозяйствующего субъекта, при соблюдении той степени добросовестности, которая требовалась от него в целях соблюдения законодательно установленных требований.

Однако доказательств наличия указанных обстоятельств в материалы дела не представлено.

В данном случае несоответствие рекламы требованиям законодательства о рекламе представляет собой существенную угрозу охраняемым правом общественным интересам.

В соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ в качестве смягчающих обстоятельств установлено совершение административного правонарушения впервые.

В соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ отягчающих вину обстоятельств не установлено.

В соответствии с частью 1 статьи 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, за исключением случаев, предусмотренных [частью 2](#) настоящей статьи.

Согласно части 1, 2 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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.

Поскольку согласно информации на сайте <https://rmsp.nalog.ru/> ООО «Капстрой» включено в Реестр субъектов малого и среднего предпринимательства и правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, совершено должностным лицом Общества впервые, с учетом отсутствия оснований, установленных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ, считаю возможным применить к должностному лицу Общества меру ответственности в виде предупреждения.

Руководствуясь ст. 3, ч. 7 ст. 28 Федерального закона «О рекламе», статьями 2.1, 2.4, 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

П О С Т А Н О В И Л:

1. Признать должностное лицо – директора ООО «Капстрой» <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к должностному лицу – директору ООО «Капстрой» <...> меру ответственности в виде предупреждения.

соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление о делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока,

становленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Руководитель управления

<...>