

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания

14.09.2017
К/05-2017

ДЕЛО № 14314-

г. Ульяновск

Временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области С<..>в <>, рассмотрев материалы дела о совершении обществом с ограниченной ответственностью «Мозаика» (далее - ООО «Мозаика», общество), ОГРН 1027301160754, ИНН 7303012738, зарегистрированным по адресу: 432071, г. Ульяновск, ул. К. Маркса, д. 41, правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отсутствие представителя ООО «Мозаика» (о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

В Ульяновское УФАС России поступило обращение Отделения Пенсионного фонда Российской Федерации (государственного учреждения) по Ульяновской области (исх. № 19/04-7374 от 22.11.2016, вх. № 6855 от 28.11.2016) о распространении жилищным накопительным кооперативом «Содружество» (далее - ЖНК «Содружество»), ОГРН 1167325069691, рекламы «Общественная приемная «Материнский капитал», которая вводит потребителей в заблуждение.

По указанному обращению Ульяновским УФАС России определением от 15.12.2016 возбуждено дело № 13822/05-2016 по признакам нарушения ч. 7 ст. 5 и ч. 11 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»).

Решением Ульяновского УФАС России от 13.06.2017 (резолютивная часть решения объявлена 29.05.2017) по делу № 13822/05-2016 реклама ЖНК «Содружество» «Общественная приемная «Материнский капитал», размещенная в газете «Мозаика» № 117 (2645) за 07.10.2016 и № 120 (2648) за 14.10.2016, а также на наружных рекламных конструкциях, установленных в г. Ульяновске признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 7 ст. 5 и ч. 11 ст. 28 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.

Временно исполняющим обязанности руководителя Ульяновского УФАС России С<..>вым И.И. вынесено определение от 03.08.2017 о возбуждении в отношении ООО «Мозаика» дела об административном правонарушении № 14314-К/05-2017 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении назначено в Ульяновском УФАС России на 01.09.2017 в 14 час. 00 мин. Определение от 03.08.2017 (исх. № 3789-05 от 03.08.2017) направлено ООО «Мозаика» по адресу места

нахождения, указанному в Едином государственном реестре юридических лиц (432071, г. Ульяновск, ул. К. Маркса, д. 41), заказным письмом с уведомлением № 43206813637388 от 04.08.2017, которое получено 09.08.2017.

ООО «Мозаика» в Ульяновское УФАС России представлены документы, затребованные определением от 03.08.2017, в том числе письменные пояснения (исх. № 21 от 29.08.2017, вх. № 5230 от 30.08.2017).

Из письменных пояснений ООО «Мозаика» следует, что обществом административное правонарушение совершено впервые и по неосторожности. С указанным правонарушением ООО «Мозаика» согласно и впредь обязуется более внимательно относиться к соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе. Общество просит смягчить административное наказание на основании ст. 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Кроме того, поскольку ООО «Мозаика» относится к субъектам малого предпринимательства, при назначении наказания общество просит ограничиться предупреждением согласно ст. 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании ст.ст. 28.1 - 28.3, 28.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях заместителем руководителя Ульяновского УФАС России П<>вым К.Ю. в отношении ООО «Мозаика», в присутствии представителя общества А<>вой Н.В. (доверенность б/н от 20.01.2017), составлен протокол об административном правонарушении № 217 от 01.09.2017 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Копия протокола № 217 от 01.09.2017 и определение от 01.09.2017 о назначении рассмотрения дела № 14314-К/05-2017 в Ульяновском УФАС России на 14.09.2017 в 14 час. 00 мин. направлены (исх. № 4280-05 от 01.09.2017) ООО «Мозаика» по адресу места нахождения (432071, г. Ульяновск, ул. К. Маркса, д. 41) заказным письмом с уведомлением № 43206815550340 от 04.09.2017, которое получено 06.09.2017.

ООО «Мозаика» в Ульяновское УФАС России представлены (исх. № 26 от 11.09.2017, вх. № 5504 от 12.09.2017): письменные пояснения, сведения из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства № ЮЭ9965-17-1993171 от 08.09.2017, бухгалтерский баланс общества на 30.06.2017 и отчет о финансовых результатах за январь-июнь 2017 года. Письменные пояснения ООО «Мозаика» аналогичны представленным ранее (исх. № 21 от 29.08.2017, вх. № 5230 от 30.08.2017).

На рассмотрение дела 14.09.2017 представитель ООО «Мозаика» не явился, ходатайств от общества не поступило.

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 13822/05-2016 и дела об административном правонарушении № 14314-К/05-2017 усматривается следующее.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение Отделения Пенсионного фонда Российской Федерации (государственного учреждения) по Ульяновской области (исх. № 19/04-7374 от 22.11.2016, вх. № 6855 от 28.11.2016) о распространении ЖНК «Содружество» рекламы «Общественная приемная «Материнский капитал», которая вводит потребителей в заблуждение. В обращении сообщается о распространении рекламы «Общественная приемная «Материнский капитал» на фасадах зданий, расположенных в г. Ульяновске по адресу: ул. Брестская, д. 78, а также на пересечении улицы Автозаводской и Московского шоссе. К обращению приложены фотоснимок рекламы «Общественная приемная «Материнский

капитал»», размещенной на наружной рекламной конструкции, а также копии рекламной листовки «Общественная приемная «Материнский капитал» и части страницы газеты «Мозаика» с аналогичной рекламой.

В ходе рассмотрения обращения сотрудниками Ульяновского УФАС России установлены факты публикации рекламы «Общественная приемная «Материнский капитал» в газете «Мозаика» № 117 (2645) за 07.10.2016 на стр. 8 и № 120 (2648) за 14.10.2016 на 8 стр. В рекламе «Общественная приемная «Материнский капитал» предлагается использовать «Материнский капитал»: «За 390 т.р. продается комната со всеми удобствами, 18 кв. м в 2-комн. кв. на ул. Робеспьера. За 590 т.р. продается 1-комн. кв. со всеми удобствами, 31 кв. м на ул. Радищева», «Не ждите, когда сертификат обесценится еще больше - используйте его сейчас! Не переплачивайте посредникам и опасайтесь мошенников - сами реализуйте сертификат!», «Для членов ЖНК «Содружество» в соответствии с ФЗ-256».

Учредителем и издателем газеты «Мозаика» является ООО «Мозаика».

Согласно п.п. 1 и 2 ст. 2 и ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 30.12.2004 № 215-ФЗ «О жилищных накопительных кооперативах» (далее - «Федеральный закон «О жилищных накопительных кооперативах») жилищный накопительный кооператив (далее также - кооператив) - потребительский кооператив, созданный как добровольное объединение граждан на основе членства в целях удовлетворения потребностей членов кооператива в жилых помещениях путем объединения членами кооператива паевых взносов. Деятельность кооператива по привлечению и использованию денежных средств граждан на приобретение жилых помещений (далее также - деятельность кооператива) - привлечение и использование кооперативом денежных средств граждан - членов кооператива и иных привлеченных кооперативом средств на приобретение или строительство жилых помещений (в том числе в многоквартирных домах) в целях передачи их в пользование и после внесения паевых взносов в полном размере в собственность членам кооператива. За исключением деятельности, предусмотренной настоящим Федеральным законом, иную деятельность жилищный накопительный кооператив осуществлять не вправе.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 29.12.2006 № 256-ФЗ «О дополнительных мерах государственной поддержки семей, имеющих детей» средства (часть средств) материнского (семейного) капитала в соответствии с заявлением о распоряжении могут направляться на приобретение (строительство) жилого помещения, осуществляемое гражданами посредством совершения любых не противоречащих закону сделок и участия в обязательствах (включая участие в жилищных, жилищно-строительных и жилищных накопительных кооперативах), путем безналичного перечисления указанных средств организации, осуществляющей отчуждение (строительство) приобретаемого (строящегося) жилого помещения, либо физическому лицу, осуществляющему отчуждение приобретаемого жилого помещения, либо организации, в том числе кредитной, предоставившей по кредитному договору (договору займа) денежные средства на указанные цели.

Согласно ч. 11 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» реклама, связанная с привлечением и использованием жилищным накопительным кооперативом денежных средств физических лиц на приобретение жилых помещений, должна содержать:

1) информацию о порядке покрытия членами жилищного накопительного

кооператива понесенных им убытков;

2) сведения о включении жилищного накопительного кооператива в реестр жилищных накопительных кооперативов;

3) адрес сайта в информационно-телекоммуникационной сети общего пользования (в том числе в сети «Интернет»), на котором осуществляется раскрытие информации жилищным накопительным кооперативом.

В рассматриваемой рекламе ЖНК «Содружество» «Общественная приемная «Материнский капитал» сведения, предусмотренные ч. 11 ст. 28 Федерального закона «О рекламе», не указаны.

Жилищный накопительный кооператив, являясь некоммерческой организацией, имеет ограниченную правоспособность.

Согласно ч.ч. 5 и 6 ст. 3 Федерального закона «О жилищных накопительных кооперативах» отношения между кооперативом и его членами возникают на основании членства в кооперативе. Кооператив не может состоять в договорных отношениях с членами кооператива, в результате которых устанавливаются, изменяются или прекращаются гражданские права и обязанности, связанные с осуществлением деятельности кооператива по привлечению и использованию денежных средств граждан на приобретение жилых помещений.

В соответствии с ч. 5 ст. 5 Федерального закона «О жилищных накопительных кооперативах» членство в кооперативе возникает после внесения соответствующих сведений о гражданине, подавшем заявление о приеме в члены кооператива, в единый государственный реестр юридических лиц в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом и Федеральным законом от 8 августа 2001 года № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», со дня внесения гражданином вступительного членского взноса и первого платежа в счет паевого взноса.

За исключением деятельности по привлечению и использованию денежных средств граждан на приобретение жилых помещений, иную деятельность жилищный накопительный кооператив осуществлять не вправе (ч. 1 ст. 3 Федерального закона «О жилищных накопительных кооперативах»).

На сайте: <http://www.kapt.ru> (указанном в рекламе) отсутствует какая-либо информация о ЖНК «Содружество» (акт осмотра сайта от 05.12.2016).

Кроме того, в соответствии с ч. 7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Жилищные накопительные кооперативы, к которым относится ЖНК «Содружество», не наделены полномочиями по работе со средствами материнского (семейного) капитала (МСК), поскольку по действующему законодательству соответствующие документы владельцами сертификатов на МСК подаются в органы Пенсионного фонда Российской Федерации, которые производят их оценку и выносят решения о распоряжении средствами МСК либо об отказе в таком распоряжении. В

дальнейшем перевод средств МСК по установленному законом направлению также производится органами ПФ РФ.

ЖНК «Содружество» (ОГРН 1167325069691) зарегистрирован в качестве юридического лица 21.09.2016, сведения о кооперативе внесены в Единый государственный реестр юридических лиц (ЕГРЮЛ). Также 21.09.2016 сведения о ЖНК «Содружество» внесены в Реестр жилищных накопительных кооперативов Центрального банка Российской Федерации.

Согласно ч. 4 ст. 3 и ч. 4 ст. 5 Федерального закона «О жилищных накопительных кооперативах» кооператив считается созданным как юридическое лицо со дня внесения соответствующей записи в единый государственный реестр юридических лиц. Кооператив создается без ограничения срока деятельности, если иное не установлено его уставом. Число членов кооператива не может быть менее чем пятьдесят человек и более чем пять тысяч человек, если настоящим Федеральным законом не установлено иное.

В ЕГРЮЛ в сведениях о ЖНК «Содружество» отсутствовала информация о членах кооператива (по состоянию на 05.12.2016).

Регистрация ЖНК «Содружество» признана ошибочной по решению регистрирующего органа, о чем 19.01.2017 внесена соответствующая запись в ЕГРЮЛ за № 2177325051319.

Решением Ульяновского УФАС России от 13.06.2017 по делу № 13822/05-2016 реклама ЖНК «Содружество» «Общественная приемная «Материнский капитал», размещенная в газете «Мозаика» № 117 (2645) за 07.10.2016 и № 120 (2648) за 14.10.2016, а также на наружных рекламных конструкциях, установленных в г. Ульяновске признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 7 ст. 5 и ч. 11 ст. 28 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч.ч. 6 и 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 11 ст. 28 указанного Федерального закона, несут рекламодатель и рекламораспространитель, а за нарушение требований ч. 7 ст. 5 закона - рекламодатель.

В соответствии с п.п. 5, 6 и 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Распространение указанной рекламы в газете «Мозаика» осуществлялось на основании договора на информационно-консультационное, рекламное обслуживание № 536/16р от 19.09.2016, заключенного между ЖНК «Содружество» (заказчик) и ООО «ИРА «Мозаика» (исполнитель). ООО «ИРА «Мозаика» (агент), в свою очередь, заключен агентский договор № 171/16 от 01.10.2016 с ООО «Мозаика» (принципал).

Таким образом, рекламодателем рекламы, размещенной в газете «Мозаика», является ЖНК «Содружество», а рекламораспространителем - ООО «Мозаика», учредитель и издатель газеты «Мозаика».

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 11 ст. 28 указанного Федерального закона, несут рекламодатель и рекламораспространитель.

ООО «Мозаика», являясь рекламораспространителем рекламы «Общественная приемная «Материнский капитал» ЖНК «Содружество», размещенной в газете «Мозаика», несет ответственность за нарушение требований, установленных ч. 11 ст. 28 Федерального закона «О рекламе».

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями 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»).

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ) нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе (в том числе ст. 28 Федерального закона «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 до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, ООО «Мозаика» совершено административное правонарушение, за которое ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена ответственность в виде штрафа 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, что в данном случае нарушено право неограниченного круга потребителей рекламы на получение добросовестной рекламы.

Обстоятельства, признаваемые смягчающими и отягчающими административную ответственность, отсутствуют.

Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное ООО «Мозаика», несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы.

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.

Аналогичная правовая позиция закреплена в п. 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях».

Указанные обстоятельства исключают применение в данном случае ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно ст. 4.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

ООО «Мозаика» (ИНН 7303012738) 01.08.2016 включено в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства как малое предприятие, что подтверждается сведениями из Единого реестра № ЮЭ9965-17-1993171 от 08.09.2017.

В течение срока, установленного ст. 4.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, предшествующего дате рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении, ООО «Мозаика» к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не привлекалось.

В соответствии со ст. 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях:

1. 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.

2. Административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного [статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33](#) настоящего Кодекса.

3. В случае замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение дополнительное административное наказание, предусмотренное соответствующей статьей [раздела II](#) настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, не применяется.

Согласно ч.ч. 1, 2 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

В соответствии с ч. 3 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со [статьей 4.1.1](#) настоящего Кодекса.

Поскольку ООО «Мозаика» к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях ранее не привлекалось, при вынесении настоящего постановления, с учетом вышеприведенных норм Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на административное наказание в виде предупреждения.

Руководствуясь статьями 3.4, 4.1, 4.1.1, 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 «Мозаика», ОГРН 1027301160754, ИНН 7303012738, наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
2. Назначить обществу с ограниченной ответственностью «Мозаика» административное наказание в виде предупреждения.

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

Временно исполняющий обязанности руководителя управления

И.И. С<..>В