

Дело № 03-06/35-2018

ООО «Аквилон Недвижимость»

юридический адрес:

163000, г. Архангельск,

ул. Попова, д. 14, офис 600

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

«29» октября 2018 года

г. Архангельск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области (далее по тексту – Архангельское УФАС России), Цакулов Юрий Геннадьевич, рассмотрев протокол от 24.10.2018 по делу № 03-06/35-2018 и иные материалы дела № 03-06/35-2018 об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту – КоАП РФ), **в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Аквилон Недвижимость»** (ОГРН - 1162901059892, ИНН - 2901278982, КПП - 290101001; юридический адрес - 163000, г. Архангельск, ул. Попова, д. 14, офис 600; БИК - не представлено; банковские реквизиты - не представлено; Ф.И.О., должность руководителя Фёдоров Егор Валерьевич, директор),

В отсутствие лица, в отношении которого ведется производство по делу № 03-06/35-2018 об административном правонарушении – ООО «Аквилон Недвижимость», надлежащим образом извещенное о дате, времени и месте рассмотрения дела № 03-06/35-2018 об административном правонарушении, на рассмотрение настоящего дела не явилось, представителей для участия в рассмотрении дела № 03-06/35-2018 не направило, ходатайств не заявляло.

В соответствии с ч. 2 ст. 25.1 КоАП РФ дело № 03-06/35-2018 об административном правонарушении рассмотрено в отсутствие ООО «Аквилон Недвижимость».

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе на странице 3 (Три) журнала «Семь мостов» выпуск № 2 (22) зима 2017 - весна 2018 выявлена информация следующего содержания: *«Жилой комплекс ИМПЕРИАЛ на Воскресенской Дом с лучшим видом на жизнь АКВИЛОН ИНВЕСТ строительно-инвестиционный холдинг (8182) 65-00-08»* с признаками нарушения п. 1 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

Решением Комиссии Архангельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 12.10.2018 по делу № 03-05/25-2018 рассматриваемая реклама признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п. 1 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

Материалы дела № 03-05/25-2018 являются неотъемлемым приложением к материалам настоящего дела об административном правонарушении.

Событие административного правонарушения и его квалификация:

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 статьи 3 ФЗ «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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Как указано в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 04.03.1997 № 4-П реклама рассматривается законодателем как средство продвижения товаров, работ и услуг на общий рынок Российской Федерации.

Согласно Международному кодексу рекламной практики под потребителем рекламы понимается любое лицо, которому адресована реклама или которого она может достичь, вне зависимости от того, является ли он конечным потребителем, торгующим субъектом или пользователем.

Экономической целью размещения рекламы для лица, осуществляющего производство, реализацию товара (работ, услуг), является продвижение и продажа товара (работ, услуг) оптовому покупателю и конечному потребителю.

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

Рассматриваемая информация распространена посредством средства массовой информации - журнала «Семь мостов», адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - *к строительно-инвестиционному холдингу «Аквилон Инвест» и жилому комплексу «Империял» на Воскресенской*, формирует и поддерживает интерес к объекту рекламирования и его продвижение на рынке, т.е. отвечает законодательному определению рекламы, приведенному в п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе».

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей (п. 4 ст. 3 ФЗ «О рекламе»).

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

В соответствии с ч. 11 ст. 5 ФЗ «О рекламе» при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

В силу п. 1 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

ФЗ «О рекламе» не содержит прямого запрета на использование в рекламе терминов в превосходной степени, однако устанавливает требование к достоверности распространяемой рекламы, поскольку утверждение степени превосходства предполагает особую востребованность с точки зрения качества для потребителей.

В п. 29 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» разъяснено, что при рассмотрении дел о признании рекламы недостоверной необходимо исходить из следующего.

Информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям

достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами (п. 1 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе»).

В рассматриваемой рекламе указано - «...Дом с лучшим видом на жизнь..».

Оценка восприятия спорной информации должна быть дана с точки зрения рядового потребителя, поэтому для потребителя рекламы текст «...Дом с лучшим видом на жизнь..» может иметь несколько смыслов - «лучший дом», «лучший жилой комплекс «Империал» на Воскресенской», строительно-инвестиционный холдинг «АКВИЛОН ИНВЕСТ» предлагает лучший жилой комплекс «Империал» на Воскресенской», чем другие организации, то есть подобная реклама содержит в себе сведения о преимуществах рекламируемого товара строительно-инвестиционного холдинга «АКВИЛОН ИНВЕСТ».

Вывод о том, что оценка такой рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями, также содержится в п. 28 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе».

Данная реклама не содержит критериев, по которым осуществляется сравнение.

Отсутствие таких критериев в тексте рекламы допускает возможность проведения потребителями сравнения по любому основанию (критерию), может ввести потребителей в заблуждение относительно объекта рекламирования, явиться побудителем восприятия потребителями информации «дом с лучшим видом на жизнь» как преимущества перед другими жилыми комплексами.

С учетом изложенного, рассматриваемая реклама не соответствует требованиям п. 1 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

Согласно ч. 6 ст. 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных п. 1 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

ООО «Аквилон Недвижимость» является рекламодателем спорной рекламы.

В соответствии с ч. 4 ст. 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или 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 до пятисот тысяч рублей.

Нарушив требования п. 1 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе» рекламоделатель - ООО «Аквилон Недвижимость» - совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

24.10.2018 главным специалистом-экспертом отдела антимонопольного контроля и рекламы, Шестаковой Н.М., в отношении ООО «Аквилон Недвижимость» составлен протокол по настоящему делу, согласно которому ООО «Аквилон Недвижимость» вменено совершение административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Время совершения административного правонарушения: 30.10.2017 (дата подписания в печать журнала «Семь мостов» выпуск № 2 (22) зима 2017 - весна 2018).

Местом совершения административного правонарушения является город Архангельск Архангельской области.

Административным правонарушением на основании ч. 1 ст. 2.1 КоАП РФ признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ).

Согласно ч. 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.

В соответствии с п. 16.1 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при рассмотрении дел об административных правонарушениях следует учитывать, что понятие вины юридических лиц раскрывается в части 2 статьи 2.1 КоАП РФ. При этом в отличие от физических лиц в отношении юридических лиц КоАП РФ формы вины (статья 2.2 КоАП РФ) не выделяет. Следовательно, и в тех случаях, когда в соответствующих статьях Особенной части КоАП РФ возможность привлечения к административной ответственности за административное правонарушение ставится в зависимость от формы вины, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ). Обстоятельства, указанные в части 1 или части 2 статьи 2.2 КоАП РФ, применительно к юридическим лицам установлению не подлежат.

Ненадлежащее исполнение ООО «Аквилон Недвижимость» обязанностей по контролю за соответствием рассматриваемой рекламы требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе привело к нарушению требований ФЗ «О рекламе».

ООО «Аквилон Недвижимость» достаточных мер для проверки соблюдения требований, установленных законодательством Российской Федерации о рекламе, не предприняло, несмотря на то, что могло это сделать, то есть самонадеянно устранилось от обеспечения прав потребителей рекламы.

Доказательств обратному не представлено.

Объектом административного правонарушения является установленные законодательством ограничения о недопустимости ненадлежащей рекламы.

Несоблюдение указанных ограничений и требований является отражением объективной стороны.

Субъектом указанного административного правонарушения является ООО «Аквилон Недвижимость».

Согласно частям 1, 2, 3 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. 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.

В соответствии со ст. 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 сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства от 12.10.2018 № ЮЭ9965-18-4434682 ООО «Аквилон Недвижимость» относится к категории микропредприятие.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных статьей 24.5 КоАП РФ, не установлено.

Срок давности привлечения ООО «Аквилон Недвижимость» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Руководствуясь статьями 3.4, 4.1.1, 23.48, 24.5, частью 1 статьи 29.9, ст. 29.10, ст. 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Аквилон Недвижимость» (ОГРН - 1162901059892, ИНН - 2901278982, КПП - 290101001) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. На основании статьи 4.1.1 КоАП РФ заменить административный штраф на предупреждение.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении, связанном с осуществлением предпринимательской или иной экономической деятельности юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

На основании статьи 30.3 КоАП жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 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.

Заместитель руководителя

Архангельского УФАС России

Ю.Г. Цакулов