

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 036/04/14.3-183/2019 об административном правонарушении

«11» июля 2019 года

город Воронеж

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее – Воронежское УФАС России) Виталий Геннадьевич Попов, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 036/04/14.3-183/2019, возбужденного в отношении должностного лица – <...> Общества с ограниченной ответственностью «Адмирал» (394038, г. Воронеж, ул. Дорожная, д. 13, офис 35, зарегистрировано 24.09.2015 года межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 12 по Воронежской области за ИНН/ОГРН 3665113923/1153668051844) (далее – ООО «Адмирал») <...> (далее по тексту – <...>),

в связи с непосредственным обнаружением специалистом-экспертом отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Воронежского УФАС России Н. М. Федирчуком, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения в сфере предпринимательской деятельности (ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях),

в отсутствие <...> ООО «Адмирал» м (уведомлен надлежащим образом),

в присутствии – представителя <...> ООО «Адмирал» <...> по доверенности <...> (далее – <...>),

УСТАНОВИЛ:

Решением от 08 июля 2019 года № 393-131р Комиссии Воронежского УФАС России, реклама «admiral-vrn.ru жилой комплекс Адмирал т. 239-83-84 ИПОТЕКА 7,4 %* /.../ РАССРОЧКА от 0%* /.../», размещенная на фасаде (сторона, обращенная на ул. Кривошеина) многоквартирного дома (г. Воронеж, ул. Кривошеина, 13В, I очередь) на уровне 10-16 этажей, признана ненадлежащей (далее – ненадлежащая реклама), поскольку в ней нарушены требования ч. 7 ст. 5, ч. 1, п. 2 ч. 2, ч. 7 ст. 28 ФЗ «О рекламе» Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Решением от 08 июля 2019 года № 393-131р установлено следующее.

20.06.2018 г. в рамках мониторинга объектов наружной рекламы, сотрудниками Воронежского УФАС России был совершен осмотр объекта наружной рекламы (рекламной конструкции), расположенной на уровне 10-16 этажей одной из сторон многоквартирного дома (г. Воронеж, ул. Кривошеина, 13В, I очередь), обращенной в сторону ул. Кривошеина.

Актом осмотра от 20.06.2018 г. установлено распространение информации следующего содержания: «admiral-vrn.ru жилой комплекс Адмирал т. 239-83-84 ИПОТЕКА 7,4 %* /.../ РАССРОЧКА от 0%* /.../» (далее – рассматриваемая информация).

Текст: «admiral-vrn.ru жилой комплекс Адмирал т. 239-83-84 ИПОТЕКА 7,4 %* РАССРОЧКА от 0%*» выполнен крупным шрифтом, в то время как иная существенная информация, расположенная под надстрочными звёздочками является нечитаемой без использования специальных технических средств.

В соответствии с п. 1 ст. 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.

В соответствии с п. 2 ст. 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.

Рассматриваемая информация в соответствии с п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе» является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования (рассрочка и ипотечное кредитование на приобретение готовых или строящихся объектов недвижимости у застройщиков ООО «Адмирал», ООО «ЖБИ2-ИНВЕСТ»), поддерживает интерес к ним и способствует продвижению товара на рынке (далее – рассматриваемая реклама).

В соответствии с ч. 7 ст. 5 ФЗ «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.

Слова «кредит» и «рассрочка» в контексте спорной рекламы воспринимаются потребителем как возможность приобретения жилья посредством долгосрочного ипотечного жилищного кредитования, т. е. как банковские услуги.

Согласно ч. 1 ст. 28 ФЗ «О рекламе», реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги.

Вместе с тем, в рассматриваемой рекламе отсутствует существенная информация содержащая наименование или имя лица, оказывающего финансовую услугу (кредит рассрочка), что содержит признаки нарушения ч. 1 ст. 28 ФЗ «О рекламе».

Также, согласно п. 2 ч. 2 ст. 28 ФЗ «О рекламе», реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности не должна умалчивать об иных условиях оказания соответствующих услуг, влияющих на сумму доходов, которые получат воспользовавшиеся услугами лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугами лица, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.

Вместе с тем, рассматриваемая реклама содержит процентную ставку кредита (7,4%) и рассрочки (от 0%) и умалчивает об иных условиях оказания соответствующих услуг, влияющих на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугами лица.

Также, в соответствии с частью 7 статьи 28 ФЗ «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.

Согласно статье 19 ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» проектная декларация включает в

себя информацию о застройщике и информацию о проекте строительства. Проектная декларация публикуется застройщиком в средствах массовой информации и (или) размещается в информационно-телекоммуникационных сетях общего пользования (в том числе в сети «Интернет»).

По состоянию на 20.06.2018 г., 20.07.2019 г. (дата фиксации антимонопольным органом распространения спорной рекламы (акт осмотра объектов наружной рекламы от 20.06.2018 г. и акт осмотра объектов наружной рекламы от 20.07.2018 г.) большинство объектов капитального строительства в жилом комплексе «Адмирал» находились в стадии возведения (строительства).

Вместе с тем, рассматриваемая реклама не содержит сведений о месте размещения проектной декларации, поскольку указание адреса сайта в интернете самого по себе, без информации о том, что по указанному адресу можно ознакомиться с проектной декларацией не отвечает требованиям ч. 7 ст. 28 ФЗ «О рекламе».

Существенная информация о наименовании или имя лица, оказывающего финансовую услугу (ипотека, рассрочка); обо всех условиях, определяющих полную стоимость кредита и рассрочки (займа); о месте размещения проектной декларации, напечатанная мелким нечитаемым шрифтом, не позволяет потребителю воспринимать данные сведения и не может рассматриваться как их наличие.

Кроме того информация, выполненная мелким шрифтом является недоступной для потребителей вследствие отсутствия у потребителя возможности приблизиться к рекламной конструкции, в связи с чем потребитель фактически не может получить предусмотренную законом информацию.

Таким образом, рассматриваемая реклама имеет признаки нарушения требований ч. 7 ст. 5, ч. 1, п. 2 ч. 2, ч. 7 ст. 28 ФЗ «О рекламе», поскольку, существенная информация о наименовании или имени лица, оказывающего финансовую услугу (ипотека, рассрочка); обо всех условиях, определяющих полную стоимость кредита и рассрочки (займа); о месте размещения проектной декларации является нечитаемой без использования специальных технических средств, тем самым искажает смысл и вводит в заблуждение потребителя рекламы.

В соответствии с ч. 6 ст. 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных, в том числе ч. 7 ст. 5, ч. 1, п. 2 ч. 2, ч. 7 ст. 28 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с п. 5 ст. 3 ФЗ «О рекламе», рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе», рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных, в том числе ч. 1, ч. 7 ст. 28 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с ч. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

04.09.2018г. ООО «Адмирал» в своем письменном ответе на Определение об отложении дела № 393-131р от 14.08.2018г. Воронежского УФАС России указало, что ООО «Адмирал» являлось застройщиком многоквартирного дома по адресу г. Воронеж, ул. Кривошеина, 13 В (II очередь строительства), а также является рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы.

Учитывая изложенное, ООО «Адмирал» является рекламодателем и рекламораспространителем ненадлежащей рекламы.

Информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его стоимости и приобретении, качестве и потребительских свойствах.

Рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые ФЗ «О рекламе» к рекламе, в частности о включении в рекламу полных сведений и условий приобретения товара.

То обстоятельство, что в положениях ФЗ «О рекламе» не указан размер шрифта текста, не свидетельствует о том, что размер шрифта на распространяемой рекламе может быть любым. Основным условием размещения рекламы является предоставление добросовестной и достоверной информации.

По смыслу данной нормы требуется непосредственно в рекламе привести отсутствующую часть существенной информации о товаре, условиях его приобретения или использования, если приведенные в рекламе сведения, ввиду их недостаточности, порождают заблуждение потребителей рекламы. И доведение до всеобщего сведения неопределенного круга лиц существенной информации должно осуществляться способами и в форме, которые позволят каждому из круга неопределенных лиц воспринимать существенную информацию наравне с иными привлекательными для потребителей сведениями.

В случае если фактически условия, являющиеся существенной информацией для потребителей, способной обмануть их ожидания, сформированные рекламой, представлены в рекламе мелким либо нераспознаваемым шрифтом, не читаемым на значительном расстоянии, такая реклама может привести к искажению смысла рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемыми услугами, товарами.

Размещение привлекательной для потребителя информации крупным шрифтом, а менее привлекательной информации - способом, затрудняющим ее восприятие свидетельствует о недобросовестности такой рекламы.

Вместе с тем, необходимо принимать во внимание факты, снижающие уровень восприятия информации, выполненной в рекламе мелким шрифтом: отсутствует возможность более тщательного знакомства потребителя с информацией, так как текст рекламы находится не на уровне глаз потребителя, а на определенной высоте от уровня земли (10-13 этаж многоквартирного дома), что исключает возможность восприятия информации, выполненной мелким шрифтом.

Таким образом, формальное присутствие в рекламе существенной информации, приведенной мелким нечитаемым шрифтом не свидетельствует о доведении до неопределенного круга лиц требуемой информации надлежащим образом, в связи с чем потребитель фактически не получил предусмотренную законом информацию и вводится в заблуждение относительно предлагаемой услуги.

Существенная информация о возможности приобретения строящегося/построенного объекта недвижимости у ООО «Адмирал» с использованием ипотечного кредитования и/или в рассрочку, с указанием всех условий, напечатанная мелким нечитаемым шрифтом, не позволяет потребителю воспринимать данные сведения и не может рассматриваться как их наличие.

Таким образом, при размещении спорной рекламы нарушены требования части 7 статьи 5, части 1, пункта 2 части 2, части 7 статьи 28 ФЗ «О рекламе». В силу пункта 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или

рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 - 4 настоящей статьи, ст. 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ, Под должностным лицом следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях/.../.

В соответствии с ч. 4 ст. 32 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» руководство текущей деятельностью общества осуществляется единоличным исполнительным органом общества или единоличным исполнительным органом общества и коллегиальным исполнительным органом общества.

Согласно ч. 2 ст. 40 Закона об обществах с ограниченной ответственностью Единоличным исполнительным органом общества:

- 1) без доверенности действует от имени общества, в том числе представляет его интересы и совершает сделки;
- 2) выдает доверенности на право представительства от имени общества, в том числе доверенности с правом передоверия;
- 3) издает приказы о назначении на должности работников общества, об их переводе и увольнении, применяет меры поощрения и налагает дисциплинарные взыскания;
- 4) осуществляет иные полномочия, не отнесенные настоящим Федеральным законом или уставом общества к компетенции общего собрания участников общества, совета директоров (наблюдательного совета) общества и коллегиального исполнительного органа общества.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ руководство текущей деятельностью ООО «Адмирал» осуществляется единоличным исполнительным органом – директором.

Исходя из изложенного, именно директор ООО «Адмирал», как единоличный исполнительный орган, обязан организовать/обеспечить соблюдение ООО «Адмирал» требований законодательства РФ о рекламе.

Должность <...> ООО «Адмирал» занимает, в том числе занимал на момент распространения ненадлежащей рекламы <...> (согласно выписке из ЕГРЮЛ).

Из вышеизложенного следует, что, действия должностного лица – директора ООО «Адмирал» по ненадлежащему контролю за рекламой, распространяемой ООО «Адмирал», содержат состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, а именно нарушение рекламодателем законодательства РФ о рекламе.

Таким образом, директор ООО «Адмирал», осуществив действия связанные с ненадлежащим контролем за распространением ненадлежащей рекламы, распространявшейся 20.06.2018 г. - 20.07.2019 г. в г. Воронеже, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Место совершения правонарушения – город Воронеж;

Время совершения правонарушения – 20 июня 2018 года - 20 июля 2018 года.

11 июля 2019 года в отношении <...> ООО «Адмирал» <...> составлен протокол № 036/04/14.3-183/2019 об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях. В связи с поступившим от <...> ООО «Адмирал» <...> ходатайством, дело об административном правонарушении № 036/04/14.3-183/2019, возбужденное в отношении <...> ООО «Адмирал» <...> по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях Российской Федерации назначено к рассмотрению на 11 июля 2019 года в 11 часов 45 минут (мск.) в помещении Воронежского УФАС России по адресу: г. Воронеж, пр-т Революции, д. 21, зал заседаний.

На рассмотрение дела 11 июля 2019 года представитель должностного лица – <...> ООО «Адмирал» <...> по доверенности <...> сообщил об отсутствии у <...> ООО «Адмирал» <...> умысла нарушения законодательства о рекламе.

При вынесении Постановления учитываются все обстоятельства дела.

В соответствии с ч. 1 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.

Частью 2 указанной статьи предусмотрено, что юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

<...> ООО «Адмирал» <...> имел возможность для соблюдения законодательства РФ о рекламе, поскольку 11 июля 2019 года в ходе рассмотрения настоящего дела не установлены факты, а в материалах административного дела отсутствуют доказательства, свидетельствующие о том, что им были приняты все зависящие от него меры, направленные на недопущение совершения вменяемого административного правонарушения.

Обстоятельств исключających, смягчающих или отягчающих административную ответственность, не установлено.

В соответствии со статьей 4.1.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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.

В силу статьи 1068 Гражданского Кодекса Российской Федерации работниками признаются граждане, выполняющие работу на основании трудового договора (контракта), а также граждане, выполняющие работу по гражданско-правовому договору, если при этом они действовали или должны были действовать по

заданию соответствующего юридического лица или гражданина и под его контролем за безопасным ведением работ.

Согласно статье 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (далее - индивидуальные предприниматели), крестьянские (фермерские) хозяйства, соответствующие следующим условиям:

- средняя численность работников за предшествующий календарный год не должна превышать следующие предельные значения средней численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

а) от ста одного до двухсот пятидесяти человек включительно для средних предприятий;

б) до ста человек включительно для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до пятнадцати человек;

- выручка от реализации товаров (работ, услуг) без учета налога на добавленную стоимость или балансовая стоимость активов (остаточная стоимость основных средств и нематериальных активов) за предшествующий календарный год не должна превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

Постановлением Правительства РФ от 13.07.2015 N 702 «О предельных значениях выручки от реализации товаров (работ, услуг) для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства» установлены предельные значения выручки от реализации товаров (работ, услуг) за предшествующий календарный год без учета налога на добавленную стоимость для следующих категорий субъектов малого и среднего предпринимательства:

микропредприятия - 120 млн. рублей;

малые предприятия - 800 млн. рублей;

средние предприятия - 2 млрд. рублей.

В соответствии с единым реестром субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенным на сайте <https://rmsp.nalog.ru/>, ООО «Адмирал» (ИНН 3665113923), <...> которого является <...>, входит в категорию «микропредприятие».

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

<...> ООО «Адмирал» <...> впервые совершил нарушение законодательства о рекламе, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций

природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом изложенного административное наказание <...> ООО «Адмирал» <...> в виде административного штрафа, предусмотренное ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях подлежит замене на предупреждение.

С учетом положений ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, закрепившей цели административного наказания, предупреждение является официальным предостережением юридического лица от возможности совершения им противоправного действия.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание.

На основании изложенного, руководствуясь ч. 7 ст. 5, ч. 7 ст. 28, ч. 6 ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», ст. 4.1.1, ст. 4.3, 14.3, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – <...> ООО «Адмирал» <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии со ст. 4.1.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях объявить <...> ООО «Адмирал» <...> предупреждение за нарушение требований ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. Направить копию настоящего постановления <...> ООО «Адмирал» <...>.

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.