

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания в виде предупреждения
по делу № 063/04/14.3-567/2020 об административном правонарушении

29 сентября 2020 г.

г. Самара

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Самарское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 063/04/14.3-567/2020, возбужденного в отношении ООО «ДК Дерево» (443036, Самарская область, г. Самара, ул. Неверова, д. 33, ИНН 6311129576, ОГРН 1116311003478, дата внесения в ЕГРЮЛ записи – 20.04.2011, наименование регистрирующего органа – Инспекция Федеральной налоговой службы по Красноглинскому району г. Самары, адрес регистрирующего орган – 443112, г. Самара, ул. Сергея Лазо, д. 2А),

в присутствии представителя:

ООО «ДК Дерево» (443036, Самарская область, г. Самара, ул. Неверова, д. 33, ИНН 6311129576, ОГРН 1116311003478, дата внесения в ЕГРЮЛ записи – 20.04.2011, наименование регистрирующего органа – Инспекция Федеральной налоговой службы по Красноглинскому району г. Самары, адрес регистрирующего орган – 443112, г. Самара, ул. Сергея Лазо, д. 2А) – по доверенности б/н от 08.04.2020 г. <...>.

УСТАНОВИЛ:

Самарским УФАС России при осуществлении государственной функции по контролю за соблюдением законодательства РФ о рекламе 20 апреля 2020 года на территории Самарской области по адресу: г. Самара, Московское шоссе, 252, на фасаде здания обнаружена рекламная информация следующего содержания:

«Южный город Квартиры от 1,2 млн. руб. ЖИВИ НА УРОВЕНЬ ВЫШЕ +7846 264-00-64. Стоимость однокомнатной квартиры площадью 26,32 кв.м. в 6 кв., 5 оч., 2 этап, 17 секция, 1 подъезд, 1 этаж по договору купли-продажи, в мкрн Южный город, Волжский район, п. Придорожный, Застройщик ООО «Специализированный застройщик «ЮГ», ООО «Специализированный застройщик «ЮГ-2», ООО «Специализированный застройщик «ЮГ-3», разрешение на строительство и проектная декларация на сайте ЮГ63.РФ и в отделе продаж: 8 (846) 264-00-64».

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), реклама – это 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 поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

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

В рассматриваемой рекламной информации объектом рекламирования является товар (квартиры).

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 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.

В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

Таким образом, использование в тексте рекламы фразы «ЖИВИ НА УРОВЕНЬ ВЫШЕ» не подкрепленной никакими доказательствами, содержит признаки нарушения части пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Ввиду вышеизложенного, размещенная реклама, содержит признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Самарского УФАС России возбудила производство по делу № 063/05/5-244/2020 по признакам нарушения рекламного законодательства, назначила рассмотрение дела на 21.05.2020 г.

ООО «Специализированный застройщик «ЮГ» предоставило письменные пояснения (вх. 4657-з от 18.05.2020), согласно которым застройщиком указанного объекта выступал ООО «Специализированный застройщик «ЮГ-2». Указанный в рекламе объект строительства 27.09.2019 введен в эксплуатацию, что подтверждается разрешением на ввод объекта в эксплуатацию № 063-507305-329-2018. Продажа квартир ООО «Специализированный застройщик «ЮГ-2» в данном объекте строительства осуществляется посредством заключения договоров купли-продажи. Указание на ООО «Специализированный застройщик «ЮГ» в данной рекламе является некорректным. ООО «ДК Дерево» (как рекламодатель) ошибочно указало в рекламном макете всех застройщиков, осуществляющих строительство микрорайона «Южный город». Таким образом, ООО «Специализированный застройщик» «ЮГ» не является рекламодателем.

ООО Специализированный застройщик «ЮГ-2» пояснило (письменные пояснения от 18.05.2020 № 4565-з), что между ООО «ДК Дерево» и ООО «ЮГ-2» (предыдущее наименование ООО «Специализированный застройщик «ЮГ-2» до 28.02.2019 г.) заключен агентский договор на изготовление и размещение рекламы от 14.09.2017 г., согласно п 1.1.-1.3. которого ООО «ДК Дерево» берет на себя обязательства совершать следующие действия:

Для строящихся жилых и нежилых объектов на территории по адресу: Самарская область, Волжский район, сельское поселение Лопатино, поселок Придорожный, микрорайон «Южный город» выполнять комплекс работ по изготовлению полиграфических материалов и иных рекламных и информационных материалов,

оказывать услуги по маркетинговому обслуживанию Принципала. Агент вправе оказать услуги лично или с привлечением третьих лиц. Совершать от своего имени, но за счет Принципала все необходимые юридические и фактические действия, связанные с третьими лицами договоров на рекламу Объекта, в целях размещения рекламно-информационных материалов, на рекламных конструкциях, либо иным способом по своему усмотрению и осуществления технического обслуживания размещаемых по настоящему договору материалов Заказчика.

При исполнении настоящего договора Агент оказывает услуги и заключает сделки по цене и на условиях, согласованных с Принципом, исключительно в интересах Принципала.

По сделкам, совершаемым Агентом с третьими лицами, приобретает права и становится обязанным Агент, хотя бы Принципал и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки.

ООО «ДК Дерево» (заказчик) во исполнении указанного агентского договора заключило с ООО «Рассвет-Медиа» (исполнитель) договор № 57 от 09.01.2020 г., в соответствии с которым исполнитель принимает на себя обязательство по размещению рекламно-информационного материала на рекламной конструкции, техническому обслуживанию рекламной конструкции и поддержанию рекламно-информационных материалов в состоянии, пригодном для надлежащей демонстрации рекламной информации.

Таким образом, ООО «Специализированный застройщик «ЮГ-2» не является рекламодателем.

Согласно пояснениям ООО «Специализированный застройщик «ЮГ-3» (вх. 4566-з от 18.05.2020 г.) застройщиком указанного объекта выступал ООО «Специализированный застройщик «ЮГ-2». Указанный в рекламе объект строительства 27.09.2019 введен в эксплуатацию, что подтверждается разрешением на ввод объекта в эксплуатацию № 063-507305-329-2018. Продажа квартир ООО «Специализированный застройщик «ЮГ-2» в данном объекте строительства осуществляется посредством заключения договоров купли-продажи. Указание на ООО «Специализированный застройщик «ЮГ» в данной рекламе является некорректным. ООО «ДК Дерево» (как рекламодатель) ошибочно указало в рекламном макете всех застройщиков, осуществляющих строительство микрорайона «Южный город». Таким образом, ООО «Специализированный застройщик» «ЮГ» не является рекламодателем.

Комиссия Самарского УФАС России определением об отложении от 21.05.2020

№ 6838/8 продлила срок рассмотрения дела № 063/05/5-244/2020 и привлекла в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «ДК Дерево».

ООО «ДК Дерево» во исполнение определения об отложении дела № 063/05/5-244/2020 представило письменные пояснения (вх. 5708-з от 18.06.2020 г.), согласно которым относительно фразы «ЖИВИ НА УРОВЕНЬ ВЫШЕ» пояснило следующее.

Употребление в рекламе слова «выше» не говорит о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими производителями или реализуются другими продавцами, поскольку реклама не направлена на сравнение, а лишь говорит о том, что при покупке новой квартиры улучшаются жилищные условия.

В фразе «ЖИВИ НА УРОВЕНЬ ВЫШЕ» не присутствуют преимущественные характеристики отдельных элементов рекламируемого товара – квартиры, таких как цена, качество, преимущественное место расположения относительно центра города, улучшенная инфраструктура, улучшенное благоустройство, наличие социальных объектов вблизи рекламируемого товара

(школы, детские сады, поликлиники).

Тем самым в рекламе «ЖИВИ НА УРОВЕНЬ ВЫШЕ» рекламодатель подразумевал лишь рекламу производимого товара.

Кроме того, оценка рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями. При этом общее восприятие данной рекламы – это именно покупка квартиры в целом (не у конкретного застройщика/продавца) как достижение уровня выше в плане улучшения жилищных условий. Таким образом, спорная реклама не связана со сравнением с товарами, реализуемыми другими продавцами.

Относительно наличия признаков нарушения п. 20 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе» ООО «ДК Древо» пояснило, что, исходя из текста рекламы, в данном случае объектом рекламирования являются квартиры, расположенные по строительному адресу: «Квартал 6 пятой очереди застройки, расположенной по адресу: Самарская область, Волжский район, сельское поселение Лопатино, поселок Придорожный, мкр «Южный город», 2 этап».

Застройщиком указанного объекта выступал ООО «Специализированный застройщик «ЮГ-2».

При этом указанный объект строительства 27.09.2019 г. введен в эксплуатацию, что подтверждается разрешением на ввод объекта в эксплуатацию № 63-507305-329-2018. Продажа квартир ООО «Специализированный застройщик «ЮГ-2» в данном объекте строительства осуществляется посредством заключения договоров купли-продажи.

Указание на застройщиков – ООО «Специализированный застройщик «ЮГ-3», ООО «Специализированный застройщик «ЮГ» в данной рекламе является технической ошибкой. Рекламодатель – ООО «ДК Древо» ошибочно указало в рекламном макете всех застройщиков, осуществляющих строительство жилого дома микрорайона «Южный город».

В рекламе указаны телефоны отдела продаж, а также официальный сайт ЮГ63.рф, где размещается вся возможная информация как о застройщиках (продавцах), так и объектах строительства. Таким образом, потребитель в полной мере информирован обо всех проектах строительства и их застройщиков/продавцов.

Кроме того, с точки зрения потребителя, как обладателя в дальнейшем новой квартиры, первостепенным является именно выбор квартиры, соответствующей его пожеланиям, а не сторона сделки, которая продает данный товар.

Заслушав пояснения сторон, Комиссия Самарского УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе», реклама – это информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому 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. 20 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

Согласно статьи 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; товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В рассматриваемой рекламной информации объектом рекламирования является товар (квартиры).

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

В соответствии с пунктом 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.

В соответствии с п. 29 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах применения арбитражными судами федерального закона «О рекламе» 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 «выше», «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 процессе рассмотрения дела Комиссией Самарского УФАС России было изучено лексическое значение слов «выше» и «уровень».

В соответствии с толковым словарем русского языка Владимира Даля:

«выше» — выше нареч. сравнит. см. высоко. Вышеестественный, сверхъестественный, чудесный; возвысившийся над плотью. Выше - превосходящий что-либо, сверх чего-либо.

Таким образом, под «выше» следует понимать превосходство качества рекламируемого товара или оказываемой услуги по каким-либо характеристикам над качеством аналогичного товара или услуги иного/иных производителей. Наличие таких качеств, как правило, обеспечивает предпочтение к товару/услуге потребителей.

Согласно толковому словарю <...>:

«уровень» - плоскость, представляющая собой границу высоты расположения чего-нибудь, перен., чего или с прил. степень, характеризующая качество, высоту, величину развития чего-нибудь, жизненный уровень или уровень жизни (степень благосостояния масс), в уровень с чем - 1) равное чем-н., на одной высоте с чем-н. 2) перен. в полном соответствии с чем-нибудь.

Спорный рекламный баннер с продажей квартир от 1.2 млн рублей в «Южном городе», размещен в месте расположения улиц г. Самара – на пересечении Московского шоссе и ул. Ново-Вокзальной, где находятся панельные дома 80 серии постройки, 1-комнатные квартиры общей площадью не менее 33,8 кв.м стоимостью в ценовом диапазоне 2.5 млн рублей, удобная транспортная развязка.

Однако, согласно представленной ООО «ДК «Древо» проектной декларации в микрорайоне «Южный город» общая площадь 1-комнатной квартиры-студии

составляет 26,32 кв.м.

Квартира-студия - тип квартиры, основным отличием которого является отсутствие внутренних перегородок, т.е. квартира, в которой внутреннее пространство не имеет стен между помещениями различного назначения.

Согласно ч. 1 ст. 16 Жилищного Кодекса РФ квартира является жилым помещением. В соответствии с ч. 3 указанной статьи квартирой признается структурно обособленное помещение в многоквартирном доме, обеспечивающее возможность прямого доступа к помещениям общего пользования в таком доме и состоящее из одной или нескольких комнат, а также помещений вспомогательного использования, предназначенных для удовлетворения гражданами бытовых и иных нужд, связанных с их проживанием в таком обособленном помещении.

В тоже время, совмещение комнаты и кухни позволяет снизить стоимость однокомнатной квартиры-студии.

Кроме того, необходимо учитывать удаленность расположения рекламируемых квартир ООО «ДК Дерево» - Самарская область, Волжский район, сельское поселение Лопатино, поселок Придорожный, мкр «Южный город», а также малочисленность общественного транспорта (маршрутов), на котором необходимо добраться в центр города.

Подытоживая, Комиссия Самарского УФАС России приходит к выводу, что реклама квартиры от 1,2 млн рублей в «Южном городе» с меньшими характеристиками (общая площадь квартиры), ограниченной транспортной развязки, нахождения удаленно от центра города) является для потребителей (покупателей квартир) недостоверными сведениями и вводит их в заблуждение относительно рекламируемого товара.

Таким образом, ООО «ДК Дерево» в рекламе следующего содержания: «Южный город Квартиры от 1,2 млн. руб. ЖИВИ НА УРОВЕНЬ ВЫШЕ +7846 264-00-64. Стоимость однокомнатной квартиры площадью 26,32 кв.м. в 6 кв., 5 оч., 2 этаж, 17 секция, 1 подъезд, 1 этаж по договору купли-продажи, в мкрн Южный город, Волжский район, п. Придорожный, Застройщик ООО «Специализированный застройщик «ЮГ», ООО «Специализированный застройщик «ЮГ-2», ООО «Специализированный застройщик «ЮГ-3», разрешение на строительство и проектная декларация на сайте ЮГ63.РФ и в отделе продаж: 8 (846) 264-00-64» использовало слово «выше» без объективного подтверждения, что является нарушением требований п. 1 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

Кроме того, ООО «ДК Дерево» подтвердило, что указание на застройщиков – ООО «Специализированный застройщик «ЮГ-3», ООО «Специализированный застройщик «ЮГ» в данной рекламе является технической ошибкой.

ООО «ДК Дерево» является рекламодателем указанной рекламы, что подтверждается следующими обстоятельствами:

1. Письменными объяснениями (вх. №№ 5708-з от 18.06.2020 г., 6210-з от 03.07.2020 г.);
2. Агентским договором на изготовление и размещение рекламы от 14.09.2017 г. б/н;
3. Договором № 57 от 09.01.2020 г. по размещению рекламно-информационного материала.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение п. 1 ч. 3 ст. 5, п. 20 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе» указанного закона несет рекламодатель. Одной из целей ФЗ «О рекламе» является реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы (статья 1 ФЗ «О рекламе»). Закон направлен на предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Регулирование отношений, возникающих в сфере распространения рекламы, имеет своей целью обеспечение эффективного баланса интересов потребителей рекламы и заказчиков рекламы, рекламопроизводителей и рекламораспространителей.

Пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» установлено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В действиях ООО «Специализированный застройщик «ЮГ», ООО Специализированный застройщик «ЮГ-2», ООО «Специализированный застройщик «ЮГ-3» Комиссия Самарского УФАС России нарушений требований п. 1 ч. 3 ст. 5, п. 20 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе» не установила.

Поскольку в настоящее время баннер, размещенный по адресу: г. Самара, Московское шоссе, 252 со спорной рекламной информацией демонтирован, у Комиссии Самарского УФАС России отсутствовали основания для выдачи предписания.

Комиссия Самарского УФАС России 21.07.2020 г. приняла решение о нарушении требований законодательства РФ о рекламе, а именно п. 1 ч. 3 ст. 5, п. 20 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе» в отношении ООО «ДК Дерево».

Ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе.

Дата совершения административного правонарушения – 20.04.2020 г., место совершения административного правонарушения - г. Самара, Московское шоссе, 252 (место обнаружения рекламной конструкции - на фасаде здания).

В адрес ООО «ДК Дерево» 21.07.2020 г. было направлено определение о возбуждении дела № 063/04/14.3-567/2020 об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, содержащее дату составления протокола об административном правонарушении – 21.08.2020 г., что подтверждается списком внутренних почтовых отправок № 1 от 22.07.2020 г., кассовым чеком от 23.07.2020 г., отчетом об отслеживании почтовых отправок с почтовым идентификатором 44312346458334 и атрибутом «вручение адресату».

В назначенную дату и время на составление протокола явилась <...> (паспорт <...> доверенность от 08.04.2020 б/н). Лицо уведомлялось надлежащим образом, что подтверждается списком внутренних почтовых отправок № 1 от 22.07.2020, кассовым чеком от 23.07.2020 г., отчетом об отслеживании почтовых отправок с почтовым идентификатором 44312346458334 и атрибутом «вручение адресату».

Поскольку ООО «ДК Дерево» документы, запрошенные определением о возбуждении дела № 063/04/14.3-567/2020 об административном правонарушении на дату составления не были представлены, срок проведения административного расследования был продлен на 1 месяц в связи с необходимостью исследования дополнительных обстоятельств и материалов дела (определение о продлении срока административного расследования по делу № 063/04/14.3-567/2020 об административном правонарушении от 21.08.2020 исх. № 180835/8).

В адрес ООО «ДК Дерево» было направлено уведомление о составлении протокола об административном правонарушении по делу № 063/04/14.3-567/2020 (исх. № 10836/8 от 21.08.2020 г.), содержащее дату составления протокола 15.09.2020 г. в 14.00.

24.08.2020 г. в адрес Самарского УФАС России поступили запрашиваемые Определением от 21.07.2020 г. документы.

В назначенную дату и время на составление протокола явилась <...> (паспорт <...> доверенность от 08.04.2020 б/н). Лицо уведомлялось надлежащим образом, что

подтверждается списком внутренних почтовых отправлений № 4 от 25.08.2020, кассовым чеком от 25.08.2020 г., отчетом об отслеживании почтовых отправлений с почтовым идентификатором 44312347148975 и атрибутом «вручение адресату».

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела № 063/04/14.3-567/2020 об административном правонарушении от 15.09.2020 № 11678/8 дело назначено к рассмотрению на 29.09.2020г. В назначенную дату и время на рассмотрение дела явился представитель ООО «ДК Дерево» по доверенности <...>. Факт совершения правонарушения ООО «ДК Дерево» подтверждается протоколом по делу № 063/04/14.3-567/2020 об административном правонарушении, а также другими материалами дела.

Также рассмотрен вопрос о возможности применения норм статьи 2.9 КоАП РФ, оснований для признания правонарушения малозначительным не установлено. Правонарушение совершенно виновно, поскольку лицо, осуществляя действия по размещению рекламы, должно соблюдать требования действующего законодательства Российской Федерации, в том числе о рекламе, но не предприняло все возможные действия по его соблюдению при размещении указанной выше рекламы.

Данные действия ООО «ДК Дерево» прямо противоречат целям Закона о рекламе. В свою очередь, возможность привлечения лица к административной ответственности не поставлена законодателем в зависимость от наступления вредных последствий и причинения материального ущерба.

При этом прекращение правонарушения не является обстоятельством, свидетельствующим об отсутствии факта нарушения, а также о признании его малозначительным. Данная позиция закреплена Постановлением Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 года № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях». При этом согласно пункту 18.1 данного Постановления квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 настоящего Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

За нарушение законодательства о рекламе вышеуказанными лицами иного порядка привлечения к ответственности нормами КоАП РФ не установлено.

Рассматриваемое правонарушение не может быть признано малозначительным. По своему характеру нарушение имеет значительную степень общественной опасности.

О существенной общественной опасности нарушения свидетельствует и значительная санкция, предусмотренная законом за данное нарушение, подтверждающая, что законодателем данное нарушение отнесено к категории значительных.

При вынесении постановления учитывается факт того, что сведения о данном обществе включены в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства.

На основании статьи 3 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее – ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации») субъекты малого и среднего предпринимательства - это хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными настоящим Федеральным законом, к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям. Часть 1 статьи 4 ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» предусматривает, что к субъектам малого и среднего

предпринимательства относятся зарегистрированные в соответствии с законодательством Российской Федерации и соответствующие условиям, установленным частью 1.1 настоящей статьи, хозяйственные общества, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства и индивидуальные предприниматели.

В соответствии с частью 1.1 статьи 4 ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», в целях отнесения хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств, производственных кооперативов, потребительских кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств и индивидуальных предпринимателей к субъектам малого и среднего предпринимательства должны выполняться следующие условия:

1) для хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств должно быть выполнено хотя бы одно из следующих требований:

а) суммарная доля участия Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, общественных и религиозных организаций (объединений), благотворительных и иных фондов (за исключением суммарной доли участия, входящей в состав активов инвестиционных фондов) в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью не превышает двадцать пять процентов, а суммарная доля участия иностранных юридических лиц и (или) юридических лиц, не являющихся субъектами малого и среднего предпринимательства, не превышает сорок девять процентов. Ограничение в отношении суммарной доли участия иностранных юридических лиц и (или) юридических лиц, не являющихся субъектами малого и среднего предпринимательства, не распространяется на общества с ограниченной ответственностью, соответствующие требованиям, указанным в подпунктах "в" - "д" настоящего пункта;

б) акции акционерного общества, обращающиеся на организованном рынке ценных бумаг, отнесены к акциям высокотехнологичного (инновационного) сектора экономики в порядке, установленном Правительством Российской Федерации;

в) деятельность хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств заключается в практическом применении (внедрении) результатов интеллектуальной деятельности (программ для электронных вычислительных машин, баз данных, изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, селекционных достижений, топологий интегральных микросхем, секретов производства (ноу-хау), исключительные права на которые принадлежат учредителям (участникам) соответственно таких хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств - бюджетным, автономным научным учреждениям либо являющимся бюджетными учреждениями, автономными учреждениями образовательным организациям высшего образования;

г) хозяйственные общества, хозяйственные партнерства получили статус участника проекта в соответствии с Федеральным законом от 28 сентября 2010 года N 244-ФЗ "Об инновационном центре "Сколково";

д) учредителями (участниками) хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств являются юридические лица, включенные в утвержденный Правительством Российской Федерации перечень юридических лиц, предоставляющих государственную поддержку инновационной деятельности в формах, установленных Федеральным законом от 23 августа 1996 года N 127-ФЗ "О науке и государственной научно-технической политике". Юридические лица включаются в данный перечень в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, при условии соответствия одному из следующих критериев:

- юридические лица являются публичными акционерными обществами, не менее пятидесяти процентов акций которых находится в собственности Российской Федерации, или хозяйственными обществами, в которых данные публичные акционерные общества имеют право прямо и (или) косвенно распоряжаться более чем пятьюдесятью процентами голосов, приходящихся на голосующие акции (доли), составляющие уставные капиталы таких хозяйственных обществ, либо имеют возможность назначать единоличный исполнительный орган и (или) более половины состава коллегиального исполнительного органа, а также возможность определять избрание более половины состава совета директоров (наблюдательного совета);

- юридические лица являются государственными корпорациями, учрежденными в соответствии с Федеральным законом от 12 января 1996 года № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях»;

- юридические лица созданы в соответствии с Федеральным законом от 27 июля 2010 года № 211-ФЗ «О реорганизации Российской корпорации нанотехнологий»;

2) среднесписочная численность работников за предшествующий календарный год хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств, соответствующих одному из требований, указанных в пункте 1 настоящей части, производственных кооперативов, потребительских кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств, индивидуальных предпринимателей не должна превышать следующие предельные значения среднесписочной численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

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

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

3) доход хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств, соответствующих одному из требований, указанных в пункте 1 настоящей части, производственных кооперативов, потребительских кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств и индивидуальных предпринимателей, полученный от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий календарный год, который определяется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, суммируется по всем осуществляемым видам деятельности и применяется по всем налоговым режимам, не должен превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

Пункт 1 Постановления Правительства Российской Федерации от 04.04.2016 г.

№ 265 «О предельных значениях дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности, для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства», установлены следующие предельные значения дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий календарный год, определяемого в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, суммируемого по всем осуществляемым видам деятельности и применяемого по всем налоговым режимам, для следующих категорий субъектов малого и среднего предпринимательства: микропредприятия - 120 млн. рублей; малые предприятия - 800 млн. рублей; средние предприятия - 2 млрд. рублей.

Следовательно, ООО «ДК Древо» подпадает под вышеуказанные критерии субъекта малого и среднего предпринимательства.

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.

Под созданием угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей следует понимать возникновение таких обстоятельств, которые повлекли бы вредные последствия, если бы не были прерваны обстоятельствами, не зависящими от поведения лица, привлекаемого к административной ответственности. Угроза причинения вреда жизни и здоровью людей предполагает наличие конкретной опасности реального причинения вреда жизни и здоровью людей.

Таким образом, в действиях ООО «ДК Древо» не установлено наличие 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 отсутствие имущественного ущерба.

На основании части 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.

При рассмотрении дела учтены нормы части 3 статьи 4.1, статей 4.2 и 4.3 КоАП РФ, обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено, при этом установлено наличие обстоятельства, смягчающего ответственность:

- совершение административного правонарушения по данной статье впервые;
- добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение;

- оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 33 ФЗ «О рекламе»,

статьями 4.1 — 4.3, частью 2 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10, 31.5 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «ДК Дерево» 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 применить к ООО «ДК Дерево» меру ответственности в виде предупреждения за нарушение законодательства о рекламе.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела. Постановление по делу об административном правонарушении, совершенном 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.

В соответствии с пунктом 3 части 1, части 3 статьи 30.1 и статьей 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 Управления

<...>