

...

- о назначении административного наказания в виде предупреждения по делу № 063/04/14.3-603/2022 об административном правонарушении

07 сентября 2022 г.
г. Самара

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Самарское УФАС России) ...

.., рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 063/04/14.3-603/2022 в отношении должностного лица – заместителя директора ООО «Специализированный застройщик «Первая жилищная компания» (...),

в отсутствие:

- заместителя директора ООО «Специализированный застройщик «Первая жилищная компания» ...

), лицо уведомлялось надлежащим образом посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с идентификатором 44312367014083 и атрибутом «неудачная попытка вручения 19.08.2022», списком внутренних почтовых отправлений № 1 от 18.08.2022 г., чеком ККМ от 18.08.2022г.

в присутствии:

- старшего помощника прокурора Промышленного района г. Самара – (), лиц уведомлялось надлежащим образом посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с идентификатором 44312367014090 и атрибутом «вручение адресату почтальоном 15.07.2022 г.: списком внутренних почтовых отправлений № 1 от 18.08.2022, чеком ККМ с 18.08.2022г.

УСТАНОВИЛ:

В адрес Самарского УФАС России 01.08.2022г. (вх. № 10101/22) из Прокуратуры Промышленного района г. Самара (далее - Прокуратура) поступило постановление о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, в отношении должностного лица - заместителя директора ООО «Специализированный застройщик «Первая жилищная компания» ...

(далее - постановление) для рассмотрения его, по существу.

Событие административного правонарушения и его квалификация:

Отношения, связанные с привлечением денежных средств граждан юридических лиц для долевого строительства многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости (далее - участники долевого строительства), а также установление гарантий защиты прав, законных интересов и имущества участников долевого строительства регулируются Федеральным законом с 30.12.2004 №214-ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации».

Установлено, что ООО «Специализированный застройщик «Первая жилищная компания» на основании разрешения на строительство №63-301000-14-2020 с 29.01.2020 осуществляет строительство объекта: «Жилая застройка по ул. Физкультурной (103) в Промышленном районе г. Самары. 3 очередь. 1 этап. 2 секционный жилой дом со встроенными нежилыми помещениями №3 (по ПЗУ) по адресу: г. Самара, Промышленный район, ул. Физкультурная», входящего состав Жилищного комплекса «Рекорд».

Согласно информации застройщика, в качестве источников опубликованы рекламы о продаже объектов строительства используется сервис недвижимости в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» <https://domclick.ru/>.

В соответствии с п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-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 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятия (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно ч. 7 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе: реклама, связанная с привлечением денежных средств участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости, должна содержать адрес сайта единой информационной системы жилищного строительства в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», на котором осуществляется размещение проектной декларации, предусмотренной Федеральным законом фирменное наименование (наименование) застройщика либо указанное проектной декларации индивидуализирующее застройщика коммерческое обозначение.

В ходе анализа сервиса недвижимости в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» <https://domclick.ru/> установлено, что баннерная реклама и 39 объявлений застройщика о продаже объектов строительства по вышеуказанному адресу не содержат фирменное наименование (наименование) застройщика, адрес сайта единой информационной системы жилищного строительства в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», на котором осуществляется размещение проектной декларации, предусмотренной Федеральным законом.

Анализ Проектной декларации №63-000636 от 06.06.2022, размещенной застройщиком в единой информационной системе жилищного строительства информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», показал на отсутствие в ней упоминания на коммерческое обозначение застройщика - «ГК Новый Дон» используемое при размещении вышеуказанной рекламы с использованием сервиса недвижимости в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» <https://domclick.ru/>.

Указанное свидетельствует о нарушении ООО «Специализированный застройщик «Первая жилищная компания» требований ч. 7 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

Согласно приказу директора ООО «Специализированный застройщик «Первая жилищная компания» №4 от 02.03.2020 на заместителя директора ООО «Специализированный застройщик «Первая жилищная компания» ...

возложены обязанности по контролю за соответствием размещаемой рекламы нормам действующего законодательства.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена ответственность за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе.

Таким образом, в действиях должностного лица - заместителя директора ООО «Специализированный застройщик «Первая жилищная компания» ...

усматриваются признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Указанное правонарушение выражается в длительном непрекращающемся невыполнении и ненадлежащем выполнении предусмотренных законодательством обязанностей, то есть является длящимся.

Днем обнаружения длящегося административного правонарушения следует считать день, когда должностное лицо, уполномоченное составлять протокол об административном правонарушении, выявило факт его совершения: 27.06.2022 (акт проверки).

Дата и время совершения административного правонарушения: 27.06.2022.

Местом совершения административного правонарушения следует считать:

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих вину ...

в совершении указанного административного правонарушения, не установлен.

В соответствии с частью 1 статьи 29.5 КоАП РФ, дело об административном правонарушении рассматривается по месту его совершения. По ходатайству лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, дело может быть рассмотрено по месту жительства данного лица.

В соответствии с ч. 1 ст. 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела № 063/04/14.3-603/2022 (исх. № 6451/8 от 04.08.2022г.) об административном правонарушении дело было назначено к рассмотрению на 17.08.2022г.

Определением об истребовании дополнительных необходимых материалов (исх. № 6450/8 от 04.08.2022г.) были запрошены документы.

В ответ на указанное выше определение ООО «Центр недвижимости с Сбербанка» сообщило (исх. № 1245-сх/22 от 16.08.2022г.), что в информационных системах ООО «ЦНС» отсутствует информация о договоре на распространение рекламы о продаже объектов строительства ЖК Рекорд за период с 27.06.2022 ООО «Специализированный застройщик «Первая Жилищная компания».

18.08.2022г. определением об истребовании дополнительных материалов (исх. № 6848/8 от 18.08.2022г.) были запрошены дополнительные документы.

В ответ на определение (исх. № 6848/8 от 18.08.2022г.) ООО «Центр недвижимости с Сбербанка» сообщило, что между ООО «ЦНС» (Исполнитель) и ООО «Специализированный застройщик «Первая Жилищная компания» (Заказчик) заключен договор возмездного оказания рекламных услуг № 17-15708 с

29.06.2021г., по которому Исполнитель обязуется оказать услуги на основании заявок, оформленных Заказчиком в Личном кабинете на сайте Исполнителя <https://domclick.ru/>.

В связи с необходимостью дополнительного исследования материалов дела срок рассмотрения дела № 063/04/14.3-603/2022 был продлен определением (ис: № 6810/8 от 17.08.2022г.) на 1 месяц, рассмотрение дела назначено рассмотрению на 07.09.2022г.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 29.7 КоАП РФ при рассмотрении дела о административном правонарушении выясняется извещены ли участник производства по делу в установленном порядке, а также выясняются причины и неявки, и принимается решение о рассмотрении дела в отсутствие указанных лиц либо об отложении рассмотрения дела.

В силу части 2 статьи 25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных частью статьи 28.6 КоАП РФ, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайств об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

07.09.2022г. заместитель директора ООО «Специализированный застройщик «Первая жилищная компания». ...

на рассмотрение дела не явилась дважды. О месте и времени рассмотрения дела извещалась надлежащим образом посредством почтовой связи, что подтверждается: отчетом об отслеживании отправления с идентификатором 80080575479650 и атрибутом «неудачная попытка вручения 05.08.2022», списком внутренних почтовых отправлений № 229 от 04.08.2022 г., чеком ККМ от 04.08.2022г отчетом об отслеживании отправления с идентификатором 44312367014083 атрибутом «неудачная попытка вручения 19.08.2022», списком внутренних почтовых отправлений № 1 от 18.08.2022 г., чеком ККМ от 18.08.2022г. Ходатайств об отложении рассмотрения дела от лица не поступило.

Дело рассмотрено в отсутствие заместителя директора ООО «Специализированный застройщик «Первая жилищная компания» ...

надлежащим образом уведомленной о времени и месте рассмотрения дела о административном правонарушении № 063/04/14.3-603/222.

На рассмотрении дела 07.09.2022г. старший помощник прокурора Промышленного района г. Самары ...

пояснила, что выданное ООО «Специализированный застройщик «Первая жилищная компания» представление выполнено, что подтверждается приказом № 9 от 20.07.2022г. и письмом № 29 от 22.07.2022г.

Факт совершения правонарушения заместителем директора ООО «Специализированный застройщик «Первая жилищная компания» ...

постановлением о возбуждении дела об административном правонарушении, а также материалами дела № 063/04/-14.3-603/2022.

Также рассмотрен вопрос о возможности применения норм статьи 2.9 КоАП РФ оснований для признания правонарушения малозначительным не установлен. Правонарушение совершено 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 заместителя директора ООО «Специализированный застройщик «Первая жилищная компания» ...

прямо противоречат целям Закона о рекламе. В свою очередь, возможность привлечения лица к административной ответственности не поставлена законодателем в зависимость от наступления вредных последствий 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 1 настоящего Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

За нарушение законодательства о рекламе вышеуказанным лицом 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 значительная санкция, предусмотренная законом за данное нарушение подтверждающая, что законодателем данное нарушение отнесено к категории значительных.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ), не установлено.

На основании части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ, за впервые совершенно

административное правонарушение, выявленное в ходе осуществлении 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.

Заместитель директора ООО «Специализированный застройщик «Первая жилищная компания» ...

впервые совершил административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

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 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 субъектам 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 конкретно опасной реальной угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей.

Таким образом, в действиях заместителя директора ООО «Специализированный застройщик «Первая жилищная компания» ... 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.

Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также отсутствие имущественного ущерба.

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

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

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 33 ФЗ «О рекламе: статьями 4.1 — 4.3, частями 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

иков на Федеральных телеканалах), размещение наружной рекламы в 19 города Российской Федерации, а также распространение видеоро

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать заместителя директора ООО «Специализированный застройщик «Первая жилищная компания» ...

() виновной 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 заместителю директора ООО «Специализированный застройщик «Первая жилищная компания» ...

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 вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 1 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