

РЕШЕНИЕ

по жалобе на постановление об административном правонарушении

дело № 4-14.3-916/00-08-14

«09» февраля 2015 г.

г. Москва

Заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы
А.Б. Кашеваров, рассмотрев жалобу ООО «НИК-Финанс» (юридический адрес: ул Дзержинского, д 15, г Тюмень, 625000 ОГРН 1077203058800; ИНН 7203205609; КПП 720301001; дата регистрации: 26.11.2007) на постановление Тюменского УФАС России от 17.11.2014 по делу № А14/243-02 об административном правонарушении о наложении штрафа (далее – постановление), а также материалы данного дела,

УСТАНОВИЛ:

Жалоба рассматривается в отсутствие представителя ООО «НИК Финанс» и в отсутствие представителей Тюменского УФАС России.

На основании части 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) на ООО «НИК-Финанс» Тюменским УФАС России был наложен штраф в размере ста тысяч рублей за нарушение требований части 7 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе») по факту распространения рекламы, связанной с привлечением денежных средств участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости, без сведений о месте и способах получения декларации, предусмотренной Федеральным законом «О рекламе».

ООО «НИК-Финанс» в жалобе просит освободить общество от ответственности, предусмотренной статьёй 14.3 КоАП РФ, и прекратить производство по делу № А14/243-02 от 17.11.2014 об административном правонарушении в связи с малозначительностью административного правонарушения по причине отсутствия существенной угрозы общественным и государственным интересам.

ФАС России находит довод ООО «НИК-Финанс» необоснованным и не основанном на нормах права.

Основанием для привлечения ООО «НИК-Финанс» к административной ответственности явилось распространение на фасаде здания по адресу: г. Тюмень, ул. Молодежная, 8, рекламы, связанной с привлечением денежных средств участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «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 поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, 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.

Из материалов дела следует, что объектом рекламирования является объект незавершенного строительства, так как дом не введен в эксплуатацию. Согласно сведениям о многоквартирном доме и (или) ином объекте, недвижимости, строящемся (создаваемом) застройщиком с привлечением денежных средств участников долевого строительства, срок передачи объектов долевого строительства участникам долевого строительства, предусмотренный договорами, после получения разрешения на ввод жилого дома в эксплуатацию: не позднее II квартала 2015 года.

Таким образом, Тюменским УФАС России был сделан правильный вывод о том, что рассматриваемая информация отвечает всем требованиям предъявляемым к рекламе и является рекламой, связанной с привлечением денежных средств участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости.

Согласно материалам дела, в рассматриваемой рекламе отсутствует информация о месте и способах получения проектной декларации.

В соответствии с частью 7 статьей 28 Федерального закона «О рекламе» реклама финансовых услуг, связанная с привлечением денежных средств участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости, должна содержать сведения о месте и способах получения проектной декларации, предусмотренной федеральным законом.

Таким образом, рассматриваемая реклама, связанная с привлечением денежных средств участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирных домов и или иных объектов недвижимости, не соответствует требованиям 7 статьи 28 Федерального закона «О рекламе», поскольку в ней отсутствуют сведения о месте и способах получения проектной декларации.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с частями 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение части 7 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодаделец и рекламораспространитель.

ООО «НИК-Финанс» является рекламодателем указанной рекламы.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена

административная ответственность.

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

При этом согласно разъяснениям, данным в пункте 16.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» форма вины в отношении юридических лиц установлению не подлежит.

Доказательств того, что ООО «НИК-Финанс» приняты все зависящие от него меры по соблюдению установленных правил и норм, несоблюдение которых влечёт административную ответственность, в материалы дела не представлено.

В соответствии со статьей 2.9. КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

С учётом разъяснений, данных в пунктах 18 и 18.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», и конкретных обстоятельств данного дела, ФАС России приходит к выводу об отсутствии оснований для освобождения общества от административной ответственности на основании статьи 2.9 КоАП РФ.

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям (пункт 18 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004г. № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях»).

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Объектом административного правонарушения, установленного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, являются правоотношения в сфере рекламы.

В силу статьи 1 Федерального закона «О рекламе» целями настоящего Федерального закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена

частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, относится к административным правонарушениям с формальным составом. Ответственность за указанное деяние наступает независимо от возникновения или не возникновения общественно опасных последствий.

Наступление общественно опасных последствий в виде причинения ущерба при совершении правонарушений с формальным составом не доказывается, возникновение этих последствий презюмируется самим фактом совершения действий или бездействия.

В данном случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий, а в пренебрежительном отношении ООО «НИК-Финанс» к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права, что посягает на установленный порядок в области распространения рекламы.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламодателем, рекламопроизводителем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно части 1 статьи 3.1 КоАП РФ наказание является установленной государством мерой ответственности за совершения правонарушений и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самих правонарушителей, так и другими лицами.

ООО «НИК-Финанс» виновно в совершении административного правонарушения, так как оно должно было обеспечить соблюдение требований, предусмотренных частью 7 статьи 28 Федерального закона «О рекламе», но не обеспечило соблюдение вышеуказанных требований, в результате чего реклама распространялась в отсутствие сведений о месте и способах получения проектной декларации.

Принимая во внимание обстоятельства распространения рекламы, Тюменское УФАС России обоснованно и правомерно привлекло ООО «НИК Финанс» к административной ответственности в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Таким образом, вина в действиях ООО «НИК-Финанс», установлена, доказательства наличия в действиях указанного лица правонарушения подтверждаются основаниями, приведенными в постановлении от 17.11.2014 по делу № А14/243-02, а также сведениями и документами, имеющимися в материалах административного дела.

Тюменским УФАС России в отношении ООО «НИК-Финанс» составлен протокол об административном правонарушении, вынесено постановление о наложении штрафа в размере 100 000 рублей.

При составлении протокола и рассмотрении дела об административном правонарушении лицу, привлекаемому к административной ответственности – ООО «НИК-Финанс», Тюменским УФАС России обеспечены все предусмотренные статьей 28.2 КоАП РФ права и учтены законные интересы.

Порядок привлечения ООО «НИК-Финанс» к административной ответственности не нарушен. Срок давности привлечения должностного лица к ответственности на момент вынесения постановления не истёк, и наказание назначено с учётом положений статьи 4.1 КоАП РФ в минимальном пределе санкций части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Заместитель руководителя ФАС России, руководствуясь статьями 14.3, 24.5, 29.7, пунктом 1 части 1 статьи 30.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

РЕШИЛ:

Постановление от 17.11.2014 по делу № А14/243-02 об административном правонарушении, вынесенное Тюменским УФАС России, оставить без изменения, а жалобу ООО «НИК-Финанс» без удовлетворения.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3, частями 1, 3 статьи 30.9 КоАП решение может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии решения. Жалоба на решение подаётся вышестоящему должностному лицу либо в суд в порядке, предусмотренном главой 30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.