

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

ПОСТАНОВЛЕНИЕ №072/04/14.3-438/2019

о назначении административного наказания

за нарушение законодательства о рекламе

05.12.2019г. г. Тюмень

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее - Тюменское УФАС России), <...>, рассмотрев материалы дела №072/04/14.3-438/2019, возбужденного в отношении ООО «Тюменский специализированный застройщик» (адрес местонахождения: 625048, г.Тюмень, ул.Новгородская, 10, ОГРН 1117232002975, ИНН 7202215668, КПП 720301001, дата регистрации: 31.01.2011) (далее – ООО «ТСЗ»), в присутствии представителя (защитника) ООО «ТСЗ» - <...> (доверенность №б/н от 23.11.2018г.), которому права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, закрепленные ст.25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ, Кодекс), разъяснены,

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе №072/05/28-14/2019 от 01.07.2019г. признана ненадлежащей реклама следующего содержания: *«РЕСПУБЛИКА ЗАХВАТИТ ВЛАСТЬ над твоим сердцем»*, надпись выполнена белым буквами на красном фоне, слово и словосочетания появляются последовательно друг за другом (время демонстрации слайда рекламы 6 секунд); *«СТАНЬ ЕЁ ЧАСТЬЮ РЕСПУБЛИКА72.РФ»*, надпись выполнена черными буквами на белом фоне и белыми буквами на красном фоне, словосочетания появляются последовательно друг за другом (время демонстрации слайда рекламы 2 секунды). С общим временем демонстрации рекламы - 8 секунд, размещенную на рекламной конструкции (видеоэкран) на перекрестке проезжей части по адресу: г. Тюмень, пересечение ул. Пермякова / ул. Широкая, поскольку в ней нарушены требования частей 7-8 статьи 28 и части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Ответственность за распространение ненадлежащей рекламы предусмотрена ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ, Кодекс).

Исследовав материал административного дела, установлено следующее.

Тюменским УФАС России в соответствии со статьей 33 Закона о рекламе, в рамках

реализации полномочий антимонопольного органа по государственному надзору за соблюдением законодательства РФ о рекламе 08.02.2019г. был произведен осмотр рекламы, следующего содержания: «РЕСПУБЛИКА ЗАХВАТИТ ВЛАСТЬ над твоим сердцем», надпись выполнена белым буквами на красном фоне, слово и словосочетания появляются последовательно друг за другом (время демонстрации слайда рекламы 6 секунд); «СТАНЬ ЕЁ ЧАСТЬЮ РЕСПУБЛИКА72.РФ», надпись выполнена черными буквами на белом фоне и белыми буквами на красном фоне, словосочетания появляются последовательно друг за другом (время демонстрации слайда рекламы 2 секунды). Общее время демонстрации рекламы - 8 секунд. Реклама размещена на рекламной конструкции (видеоэкран) на перекрестке проезжей части по адресу: г. Тюмень, пересечение ул. Пермякова / ул. Широкая.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе, рекламой является информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке; объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот. Рекламой считается информация, которая призвана способствовать реализации товаров, идей и начинаний. Реклама должна влиять на мотивацию потребителя при выборе товара и побуждать его совершить определенные действия в отношении объекта рекламирования, вступить в конкретные правоотношения купли-продажи по поводу рекламируемой продукции.

Такая способность является отличительной чертой рекламы. Информация, которая удовлетворяет совокупности перечисленных признаков, является рекламой, выделяет объект рекламы из массы сообщений, характеризует его дополнительно отличительными потребительскими качествами, преимуществами на рынке товаров и услуг, создавая спрос и побуждая покупателей и потребителей к заключению сделки.

Важным признаком рекламы является ее распознаваемость, которая означает, что та или иная информация воспринимается именно как реклама независимо от формы, способа ее распространения, без применения технических средств и независимо от наличия или отсутствия специальных знаний у потребителей. Кроме того, размещение информации на возмездной или безвозмездной основе, а также намерения лиц, которые размещают ту или иную информацию, не являются критериями для ее отнесения к рекламе.

Согласно пункту 3 части 2 статьи 2 Закона о рекламе, данный Федеральный закон не распространяется на справочно-информационные и аналитические материалы (обзоры внутреннего и внешнего рынков, результаты научных исследований и испытаний), не имеющие в качестве основной цели продвижение товара на рынке и не являющиеся социальной рекламой.

Из буквального толкования содержания спорной информации следует, что она

адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования и способствует формированию интереса к рекламируемому товару и его продвижению на рынке, поэтому является рекламой.

Вместе с тем, из самой рекламы невозможно определить, чем является «Республика», при этом указан адрес сайта (республика72.рф), где может быть получена информация об объекте рекламирования.

27.03.2019 года в ходе осмотра интернет-сайта республика72.рф, антимонопольным органом было зафиксировано размещение в общем доступе информации следующего содержания: «Республика счастливых людей. ГК «Дом» сообщает новость о будущем проекте «Республика». Жилой квартал «Республика» станет современным и качественно новым проектом Группы компаний «Дом». Преимущества будущего проекта, то, что делает «Республику» комфортной:

-Суперлокация. Это будет единственный в Тюмени новый и современный жилой комплекс, расположенный на улице Республики;

-В центр без мостов – это реально! Чтобы доехать до центра Тюмени, потребуется 10 минут;

- Пожалуй, один из самых зеленых кварталов в Тюмени. Две большие прогулочные аллеи;

-Дворы без машин и посторонних. Территория дворов будет полностью закрыта для машин и оборудована системой контроля доступа на территорию;

- Атмосфера добрососедства и своя насыщенная культурная жизнь. Досугом жителей будет заниматься соседский центр, под началом которого на территории квартала будет организована разноплановая культурная жизнь: тематические вечера, проведение многочисленных мастер-классов, спортивные тренировки.

Открытие продаж (начало заключения договоров участия в долевом строительстве) планируется во втором квартале текущего года после получения заключения Главного управления строительства Тюменской области и размещения проектной декларации в соответствии с требованиями Федерального закона от 30.12.2014 г. №-ФЗ-214 «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости...», о чем будет сообщено дополнительно на настоящем сайте. Настоящее сообщение содержит информацию о готовящемся к реализации проекте и не является рекламой, связанной с привлечением денежных средств для строительства жилья.

Вы можете узнать о будущем запуске продаж первыми. Для этого вам необходимо заполнить форму ниже: ФИО, телефон, покупаю для себя....»

Согласно указанной выше информации «Республика» является жилым комплексом. Следовательно, информация следующего содержания: «ТЮМЕНЬ РЕСПУБЛИКОЙ ПРИРАСТАТЬ БУДЕТ узнай первым на сайте республика72.рф» является рекламой строящегося жилого комплекса, квартиры в котором будут реализовываться застройщиком посредством долевого участия в строительстве.

Согласно части 7 статьи 28 Закона 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.

Вместе с тем, в рассматриваемой рекламе сведений о месте размещения проектной декларации, предусмотренной федеральным законом, фирменное наименование (наименование) застройщика либо указанное в проектной декларации индивидуализирующее застройщика коммерческое обозначение отсутствует, следовательно, в ней нарушены требования части 7 статьи 28 Закона о рекламе.

Согласно части 8 статьи 28 Закона о рекламе реклама, связанная с привлечением денежных средств участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости, не допускается до выдачи в установленном порядке разрешения на строительство многоквартирного дома и (или) иного объекта недвижимости, государственной регистрации права собственности или права аренды, субаренды на земельный участок, на котором осуществляется строительство (создание) многоквартирного дома и (или) иного объекта недвижимости, в составе которых будут находиться объекты долевого строительства, получения заключения уполномоченного на осуществление государственного контроля (надзора) в области долевого строительства многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации, на территории которого осуществляется строительство (создание) соответствующих многоквартирного дома и (или) иного объекта недвижимости, о соответствии застройщика и проектной декларации требованиям, установленным Федеральным законом от 30 декабря 2004 года N 214-ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации», если получение такого заключения предусмотрено указанным Федеральным законом.

Из имеющихся материалов следует, что рассматриваемая реклама размещалась на период **с 31.01.2019 по 31.03.2013** (согласно актам выполненных работ: №18126021 от 28.02.2019 и №18126031 от 31.03.2019).

Заключения Главного управления строительства по Тюменской области: **№48-С** (наименование проекта строительства: «Микрорайон в границах улиц Республики-Пермякова-50 лет ВЛКСМ-Воровского в г. Тюмени жилые дома с нежилыми помещениями ГП-1-ГП-14. 1 этап строительства. Жилые дома с нежилыми помещениями по ГП1-ГП3 (ГП-3) и **№49-ДС** (наименование проекта строительства: «Микрорайон в границах улиц Республики-Пермякова-50 лет ВЛКСМ-Воровского в г.

Тюмени жилые дома с нежилыми помещениями ГП-1-ГП-14. 2 этап строительства. Жилые дома с нежилыми помещениями по ГП4-ГП7) **были выданы ООО «ТСЗ» 08.05.2019 г.**, а заключения №61-дс (наименование проекта строительства: «Микрорайон в границах улиц Республики-Пермякова-50 лет ВЛКСМ-Воровского в г. Тюмени жилые дома с нежилыми помещениями ГП-1-ГП-14. 3 этап строительства. Жилые дома с нежилыми помещениями по ГП8-ГП11) и №62-дс (наименование проекта строительства: «Микрорайон в границах улиц Республики-Пермякова-50 лет ВЛКСМ-Воровского в г. Тюмени жилые дома с нежилыми помещениями ГП-1-ГП-14. 4 этап строительства. Жилые дома с нежилыми помещениями по ГП12-ГП14) **были выданы 17.06.2019г.**

Т.е. на момент размещения рассматриваемой рекламы, заключения о соответствии застройщика и проектной декларации требованиями, установленным частями 1.1 и 2 статьи 3, статьями 20 и 21 Федерального закона от 30 декабря 2004 г. №214-ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» у ООО «ТСЗ» **отсутствовали.**

Таким образом, в рассматриваемой рекламе нарушены требования части 8 статьи 28 Закона о рекламе.

Требования части 7 и части 8 статьи 28 Закона о рекламе напрямую коррелируются с требованиями части 7 статьи 5 Закона о рекламе, согласно которой 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.

Существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителя такой рекламой. Тем самым, отсутствие какой – либо части информации о предоставляемых услугах либо написанию ее мелким шрифтом не должно приводить к искажению смысла рекламы и способствовать введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемыми услугами.

Указание в рекламе существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования является одной из гарантий соблюдения информационного права потребителей.

Указанные нормы права приняты в интересах потребителя с целью формирования у него правильного (неискаженного и относительно полного) представления о рекламируемом объекте (услуге).

В рассматриваемой рекламе отсутствует информация об объекте рекламирования, способе его приобретения, что способно исказить смысл рекламы и способно ввести в заблуждение потребителя,

Таким образом, рассматриваемая реклама также содержит нарушение требований части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, предусмотренных частью 7 статьи 5, частью 7 и 8 статьи 28 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Материалами дела №072/05/28-14/2019 (Договор №126/Р на оказание рекламных услуг, заявки на оказание рекламных услуг №№2 от 17.01.2019 г., 3 от 26.02.2019 г., 5 от 27.03.2019 г., акты выполненных работ: №18126021 от 28.02.2019 и №18126031 от 31.03.2019) установлено, что ООО «ТСЗ» (адрес местонахождения: 625048, г.Тюмень, ул.Новгородская, 10, ОГРН 1117232002975, ИНН 7202215668, КПП 720301001, дата регистрации: 31.01.2011) является рекламодателем, и в его действиях содержится нарушение требований части 7 статьи 5, частей 7-8 статьи 28 Закона о рекламе.

Таким образом, ответственность за нарушение требований части 7 статьи 5, частей 7-8 статьи 28 Закона о рекламе несет ООО «ТСЗ» (адрес местонахождения: 625048, г.Тюмень, ул.Новгородская, 10, ОГРН 1117232002975, ИНН 7202215668, КПП 720301001, дата регистрации: 31.01.2011).

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-4 настоящей статьи, статьями 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 – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста до пятисот тысяч рублей.

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

Объектом правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы, а также регламентированный порядок осуществления предпринимательской деятельности.

Объективную сторону состава административного правонарушения образует распространение рекламы с нарушением требований законодательства о рекламе, а именно: частей 7 -8 статьи 28 Закона о рекламе.

Правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, представляет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям пренебрежительным отношением лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к требованиям, предусмотренным Законом о рекламе, что посягает на установленный порядок в области распространения рекламы.

Часть 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусматривает наступление административной ответственности вне зависимости от наличия/отсутствия отрицательных последствий распространения ненадлежащей рекламы.

Субъектом административного правонарушения по делу № 072/04/14.3-438/2019 выступает – ООО «Тюменский специализированный застройщик» (адрес местонахождения: 625048, г.Тюмень, ул.Новгородская, 10, ОГРН 1117232002975, ИНН 7202215668, КПП 720301001, дата регистрации: 31.01.2011).

ООО «ТСЗ» вменяемое правонарушение не признает. Общество считает, что объект рекламирования в рассматриваемой рекламе не связан с привлечением денежных средств участников долевого строительства, поскольку ни прямо, ни косвенно не содержит адресованное неопределённому кругу лиц предложение о заключении договоров участия в долевом строительстве, а является лишь анонсом жилого комплекса.

Вместе с тем, данный довод не может быть учтен по следующим основаниям. В соответствии с п.4 ст.2 Закона о рекламе, специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

Согласно ГК РФ к средствам индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий относятся, в том числе и коммерческое обозначение. Исходя из проектных деклараций Микрорайон «Республика» является коммерческим обозначением, индивидуализирующим объект, группу объектов капитального строительства

Поскольку объектом рекламирования выступает ЖК «Республика», как средство индивидуализации, а жилые дома в данном жилом комплексе являются объектом долевого строительства, следовательно, рассматриваемая реклама направлена на привлечение внимания к определенному объекту и его продвижению на рынке, таким образом, в соответствии с п.4 ч.2 Закона о рекламе, на данную рекламу распространяются требования, установленные частью 7 и 8 статьи 28 Закона о рекламе.

Вина ООО «ТСЗ» состоит в том, что оно не выполнило установленных Законом о рекламе требований и не предприняло всех зависящих от него мер по их соблюдению.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законом требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, ООО «ТСЗ», распространяя вышеуказанную рекламу, с нарушением рекламного законодательства, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – город Тюмень.

Время совершения административного правонарушения, установленное материалами дела №072/05/28-14/2019 – с 31.01.2019г. по 31.03.2019г.

Дело об административном правонарушении № 072/04/14.3-438/2019 в соответствии с частью 3 статьи 4.1 КоАП РФ рассматривалось с учетом характера совершенного ООО «ТСЗ» административного правонарушения, обстоятельств смягчающих и отягчающих административную ответственность.

К смягчающим обстоятельствам относится совершение правонарушения впервые.

Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного правонарушения, при рассмотрении дела не установлено.

Пунктом 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» предусмотрено, что малозначительность имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения.

Безразличное отношение лица к своим публично-правовым обязанностям, которые установлены действующим законодательством, свидетельствует о существенной угрозе охраняемым общественным отношениям. Следовательно, признать допущенное ООО «ТСЗ» правонарушение в качестве малозначительного недопустимо.

На основании изложенного, принимая во внимание доказанность имеющимися материалами дела события и состава допущенного ООО «ТСЗ» административного правонарушения, руководствуясь статьями 2.10, 4.1, 4.5, 14.3, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Применить к ООО «Тюменский специализированный застройщик» (адрес местонахождения: 625048, г.Тюмень, ул.Новгородская, 10, ОГРН 1117232002975, ИНН 7202215668, КПП 720301001, дата регистрации: 31.01.2011), меру ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей за совершение правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3. КоАП РФ.

2. Сумму штрафа надлежит уплатить по следующим реквизитам:

Наименование получателя: Управление федерального казначейства
Министерства финансов России по Тюменской области (Тюменское УФАС России)

ИНН 7202081799, КПП 720301001

счет 40101810965770510005

банк получателя: отделение Тюмени г. Тюмень

БИК 047102001, ОКТМО 71701000

код бюджетной классификации – 161 116 26000 01 6000 140

УИН: 16100500000000345867

Назначение платежа: «Нарушение ч.1 ст.14.3 КоАП РФ».

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 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.

Согласно ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в установленный срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до 15 суток.

Заместитель

руководителя управления <...>