

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу об административном правонарушении №03-03/60-2016

25 октября 2016 года

г. Петрозаводск

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №03-03/60-2016, возбужденного в отношении ООО «Промжилстрой» <...> по факту нарушений пункта 20 части 3, части 7 статьи 5, частей 7,8 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела представителя ООО «Промжилстрой»,

УСТАНОВИЛ:

Решением комиссии Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе от 14.07.2016 по делу №03-02/18-2016 признана ненадлежащей реклама следующего содержания: «Изумрудный жилой дом, Лучшее предложение в центре города! Старт продаж, 4-х этажный дом, квартиры от 59.000 р/м2 «Баренц Групп Строительная компания новой волны», поскольку в ней нарушены требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5, частей 7, 8 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

Основанием для принятия комиссией Карельского УФАС России послужили следующие обстоятельства.

В целях осуществления надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в соответствии с полномочиями, предоставленными статьей 33 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе», Закон), Карельское УФАС России проводило расследование на предмет соответствия действующему законодательству рекламной статьи «Изумруд» от «Баренц групп», размещенной на сайте «Интернет – газеты «СТОЛИЦА на ОНЕГО» в сети «Интернет», 08.02.2016 со следующей информацией: «квартиры в продаже: ЖД «Изумрудный на ул. Куйбышева, начало строительства: I квартал 2016, окончание строительства: II квартал 2017, Застройщик: ООО «Промжилстрой».

При переходе на указанном сайте 08.02.2016 по ссылке «проектная декларация» предоставлялась возможность ознакомления с проектной декларацией жилого дома по ул. Профсоюзов.

В дальнейшем, начиная с 13.04.2016 по 14.06.2016 при переходе по указанной ссылке возможность ознакомления с проектной декларацией отсутствовала (осуществлялось открытие файла «проектная декларация» с чистыми листами).

Кроме того, 14.04.2016 специалистами отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы Карельского УФАС России были произведены осмотры наружных реклам, расположенных на перекрестке ул. Кирова и ул. Малая Слободкая, ул. Ригачина (недалеко от магазина «Метрика») г. Петрозаводска. В ходе осмотра установлено, что на рекламных конструкциях размещена реклама следующего содержания: «Изумрудный жилой дом, Лучшее предложение в центре города! Старт продаж, 4-х этажный дом, квартиры от 59.000 р/м² «Баренц Групп Строительная компания новой волны».

Впоследствии 31.05.2016 в Приемную Президента РФ в Республике Карелия поступило обращение физического лица с жалобой, что реклама, размещенная на рекламных конструкциях на перекрестке ул. Кирова и ул. Малая Слободская, вводит потребителя в заблуждение и содержит недостоверную информацию.

Рассмотрев вышеуказанную информацию Определением от 19.05.2016 «О возбуждении дела №03-02/18-2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации по рекламе» лицами, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, признаны ООО «Промжилстрой» и ООО «СК «Невская недвижимость».

В письме от 23.06.2016 №62 ООО «Промжилстрой» указало на признание в нарушении законодательства о рекламе при распространении рекламной статьи «Изумрудный», размещенной в интернет газете, а также наружных реклам и на сайте в сети «Интернет».

Письмом от 23.06.2016 №240 ООО «СК «Невская недвижимость» сообщило, что Общество несет ответственность за технические неполадки на сайте www.barenz.info, в свою очередь во исполнение определения ООО «СК «Невская недвижимость» всю информацию на сайте www.barenz.info исправило.

Пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определено, что 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.

Согласно части 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Информация, размещенная на сайте в сети Интернет, и на рекламных конструкциях полностью соответствует понятию рекламы, так как круг лиц не может быть

заранее определен в качестве получателя рекламной информации.

Ненадлежащая реклама – это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации (пункт 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе»).

В силу пункта 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения, именно об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

Согласно части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В соответствии с частью 6 статьи 28 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама, связанная с привлечением денежных средств физических лиц для строительства жилья, за исключением рекламы, связанной с привлечением денежных средств на основании договора участия в долевом строительстве, рекламы жилищных и жилищно-строительных кооперативов, рекламы, связанной с привлечением и использованием жилищными накопительными кооперативами денежных средства физических лиц на приобретение жилых помещений.

Частью 7 статьи 28 ФЗ «О рекламе» определено, что реклама, 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.

В соответствии с частью 8 статьи 28 ФЗ «О рекламе» реклама, связанная с привлечением денежных средств участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирного дома и (или) иного объекта недвижимости, не допускается до выдачи в установленном порядке разрешения на строительство многоквартирного дома и (или) иного объекта недвижимости, опубликования в средствах массовой информации и (или) размещения в информационно-телекоммуникационных сетях общего пользования (в том числе в сети "Интернет") проектной декларации, государственной регистрации права собственности или права аренды на земельный участок, предоставленный для строительства (создания) многоквартирного дома и (или) иного объекта недвижимости, в составе которых будут находиться объекты долевого строительства.

В соответствии с пунктом 26 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» при проверке соблюдения требований части 7 статьи 28 ФЗ «О рекламе» следует исходить из того, что реклама должна содержать указание на конкретный источник необходимой информации. Наличие у потребителей рекламы потенциальной возможности получить необходимую информацию, обратившись к рекламодателю по телефону, приведенному в рекламе, или при посещении его интернет-сайта не освобождает рекламодателя от исполнения обязанности, предусмотренной частью 7 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

В ходе рассмотрения дела установлено, что строительство жилого дома

осуществляется с привлечением средств участников долевого строительства жилья.

В силу законодательства о рекламе требование об опубликовании проектной декларации и информировании о месте и способах ее получения является стандартным способом раскрытия существенной для потребителей информации. В спорной рекламе имеется указание на конкретный источник получения проектной декларации. При этом ознакомиться с проектной декларацией на указанном сайте в сети Интернет, не представляется возможным, следовательно, вышеуказанная реклама содержит признаки нарушения требований части 7, 8 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

Согласно представленной по запросу Карельского УФАС России проектной декларации застройщиком ЖД «Изумрудный» является ООО «Промжилстрой».

На рекламах, размещенных на рекламных конструкциях, при указании сведений «Строительная компания новой волны «Баренц групп» отсутствует информация о застройщике - ООО «Промжилстрой». При этом необходимо отметить, что «Строительная компания новой волны «Баренц групп» не зарегистрирована в качестве юридического лица.

Таким образом, указанная реклама вводит потребителя в заблуждение относительно застройщика данного жилого дома, что нарушает требования части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», а также реклама содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара, что нарушает требования пункта 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Региональный сетевой информационный центр в ответе на запрос Карельского УФАС России сообщил, что администратором домена второго уровня barenz.info является ООО «Строительная компания «Невская недвижимость» <...>

Согласно договору от 29 января 2016 года №01/16 ООО «СК «Невская недвижимость» является ответственным за размещение информации ООО «Промжилстрой» на сайте barenz.info.

Согласно статье 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований пункта 20 части 3, части 7 статьи 5, частей 7, 8 статьи 28 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель и рекламодатель и рекламодатель.

Рекламодателем, согласно пункту 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе», является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем, согласно пункту 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из пункта 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ООО «Промжилстрой» является рекламодателем реклам, ООО «СК «Невская недвижимость» является рекламодателем информации на сайте в сети Интернет (www.barenz.info).

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», нарушение рекламодателем пункта 20

части 3, части 7 статьи 5, частей 7,8 статьи 28 Закона, влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Таким образом, ООО «Промжилстрой» совершило правонарушение ответственность за которое установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлена административная ответственность в виде административного штрафа для юридических лиц в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей за нарушение рекламодателем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса.

По факту совершения административного правонарушения в адрес ООО «Промжилстрой» было направлено уведомление о составлении протокола об административном правонарушении.

Согласно почтовому уведомлению №18502802308623 уведомление Обществом получено 30.09.2016.

11.10.2016 в 11 часов 20 минут по факту правонарушения в присутствии представителей ООО «Промжилстрой» <...> (доверенность от 15.10.2016) и <...> (доверенность 05.10.2016) составлен протокол об административном правонарушении.

Определением от 11.10.2016 «О назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении №03-03/60-2016» настоящее дело было назначено к рассмотрению на 25.10.2016 в 11 часов 20 минут.

Рассмотрение настоящего дела состоялось в назначенное время.

Оценив в порядке статьи 26.11 КоАП РФ имеющиеся в материалах дела доказательства, должностное лицо Карельского УФАС России отмечает следующее.

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

Пунктом 3 статьи 26.1 КоАП РФ установлено, что по делу об административном правонарушении выяснению подлежит виновность лица в его совершении.

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

ООО «Промжилстрой» не представило объективных доказательств невозможности

соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые оно не могло предвидеть и предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

Таким образом, рассматриваемое административное правонарушение является противоправным, виновным, лицо его совершившее, не могло не осознавать противоправный характер своих действий, но им не были предприняты все зависящие от него меры для соблюдения норм законодательства, ответственность за нарушение которых предусмотрена КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 4.5. КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Датой совершения административного правонарушения является дата обнаружения данной рекламы - 08.02.2016; с 13.04.2016 по 14.06.2016 в части отсутствия проектной декларации; 14.04.2016. Таким образом, срок давности для привлечения к административной ответственности на момент вынесения постановления не истек.

Место совершения данного административного правонарушения - город Петрозаводск.

Вместе с тем, следует отметить, что вышеуказанное административное правонарушение совершено ООО «Промжилстрой» впервые, в результате совершенного правонарушения не причинён вред, а также не возникло угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, либо других негативных последствий.

ООО «Промжилстрой» включено в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства.

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 КоАП РФ (часть 3 статьи 3.4. КоАП РФ).

Согласно 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 КоАП РФ.

В силу части 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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 устанавливается предупреждение.

Учитывая обстоятельства и характер совершенного административного правонарушения должностное лицо Карельского УФАС России полагает возможным назначить ООО «Промжилстрой» административное наказание в виде предупреждения.

Карельским УФАС России предприняты все меры для реализации ООО «Промжилстрой» своих прав и защиты законных интересов.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ, заместитель руководителя Карельского УФАС России

ПОСТАНОВИЛ:

Назначить ООО «Промжилстрой» за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, административное наказание в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу в сроки, предусмотренные статьёй 31.1 КоАП РФ.

В соответствии с частью 4 статьи 4.1 КоАП РФ назначение административного наказания не освобождает лицо от исполнения обязанности, за неисполнение которой административное наказание было назначено. В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ 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.