

# УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

## ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

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

### ПОСТАНОВЛЕНИЕ №072/04/14.3-246/2020

о назначении административного наказания

за нарушение законодательства о рекламе

15.07.2020г. г. Тюмень

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее - Тюменское УФАС России), <...>, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, возбужденном заместителем межрайонного прокурора младшим советником юстиции <...> в отношении директора ООО «ЗСЖБ №6-Тобольск» <...> (<...> зарегистрированного по адресу: г. Омск, <...>, паспорт <...> <...>) по признакам нарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, руководствуясь ст. 23.48, п. 1 ч. 1 ст. 29.4, ч.2 ст.29.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в присутствии:

- прокурора отдела по надзору за соблюдением прав граждан управления за исполнением федерального законодательства прокуратуры Тюменской области <...>

- в отсутствии директора ООО «ЗСЖБ №6-Тобольск» <...>, уведомленного надлежащим образом, направившего письменные пояснения и ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие (вх.№7083 от 14.07.2020г.),

### УСТАНОВИЛ:

В Тюменское УФАС России поступило постановление заместителя межрайонного прокурора младшего советника юстиции <...> от 18.05.2020 г. о возбуждении дела об административном правонарушении и материалы дела об административном правонарушении в отношении директора ООО «ЗСЖБ №6-Тобольск» <...> (<...>, зарегистрированного по адресу: г. Омск, <...>, паспорт <...> <...>) по факту распространения на фасаде строящегося здания по адресу: г.Тобольск, мкр.10, уч.3г рекламы следующего содержания: «Квартиры от застройщика, 8(913) 628-72-36» с нарушением ч.7 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе).

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Исследовав материалы административного дела, установлено следующее.

Межрайонной прокуратурой в ходе мониторинга исполнения требований законодательства о рекламе на территории муниципального образования г.Тобольск в деятельности ООО «ЗСЖБ №6-Тобольск» установлено нарушение требований статьи 28 Закона о рекламе, выразившееся в размещении рекламного баннера следующего содержания: «Квартиры от застройщика, 8(913) 628-72-36» на фасаде строящегося здания по адресу: г.Тобольск, мкр.10, уч.3г., застройщиком которого является ООО «ЗСЖБ №6-Тобольск».

Согласно статье 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; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно Международному кодексу рекламной практики под потребителем рекламы понимается «любое лицо, которому адресуется реклама или которого она сможет достичь, вне зависимости от того, является ли оно конечным потребителем, торгующим субъектом или пользователем» Экономической целью размещения рекламы является продвижение и продажа товара (работ, услуг) оптовому покупателю или конечному потребителю.

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 рекламирования из массы сообщений, характеризует его дополнительно отличительными потребительскими качествами, преимуществами на рынке товаров, работ, услуг, создавая спрос и побуждая покупателей и потребителей к заключению сделки.

Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой, поскольку отвечает всем требованиям, предъявляемым к рекламе, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к объекту рекламирования – квартирам в строящемся многоквартирном жилом доме по адресу: г.Тобольск, мкр.10, уч.3г, для формирования и поддержание интереса к ним, и продвижения на товарном рынке.

В соответствии с Федеральным законом от 30.12.2004 N 214-ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации»

Федерации», привлечение денежных средств граждан, связанное с возникающим у граждан правом собственности на помещения в многоквартирных домах и (или) иных объектах недвижимости, которые на момент привлечения таких денежных средств граждан не введены в эксплуатацию в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности (далее - привлечение денежных средств граждан для строительства), допускается только:

- 1) на основании договора участия в долевом строительстве;
- 2) жилищно-строительными кооперативами, которые осуществляют строительство на земельных участках, предоставленных им в безвозмездное срочное пользование из муниципальной собственности или государственной собственности.

Согласно письму Департамента градостроительства и землепользования Администрации города Тобольска (исх№01-10/2946-20 от 02.06.2020г.) застройщик объекта «Многоквартирный жилой дом «Магистральный 10 мкр, №3г» (ООО «ЗСЖБ №6 Тобольск») с заявлением о выдаче разрешения на ввод объекта в эксплуатацию не обращался.

Поскольку дом не введен в эксплуатацию, то в рекламе следующего содержания: «Квартиры от застройщика, 8(913) 628-72-36» объектом рекламирования выступают квартиры в строящемся доме, приобрести которые можно только по договорам долевого участия.

В соответствии с ч. 7 ст. 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 нарушение требований ч.7 ст.28 Закона о рекламе, в рассматриваемой рекламе отсутствовали сведения о месте и способах получения проектной декларации, тогда как законодатель прямо указывает, что реклама, связанная с привлечением денежных средств участников долевого строительства для строительства многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости, должна содержать сведения о месте и способах получения проектной декларации.

Согласно письменным пояснениям директора ООО «ЗСЖБ №6-Тобольск» <...>, представленным в межрайонную прокуратуру города Тобольска (исх№80/1-Т от 18.05.2020г.), ответственным за размещение рекламы является он – директор Общества <...>, а в связи с тем, что размещение данной рекламы не преследовало

цель привлечения новых участников долевого строительства, директор ООО «ЗСЖБ №6-Тобольск» посчитал, что информация о месте размещения проектной декларации, наименование Застройщика на данном рекламном баннере не обязательно.

Однако позже, директор ООО «ЗСЖБ №6-Тобольск» <...> с вменяемым нарушением не согласился и представил в Тюменское УФАС России письменные пояснения, согласно которым ООО «ЗСЖБ №6-Тобольск» осуществляет строительство многоквартирного жилого дома по адресу: г.Тобольск, мкр.10, уч.3г, однако, не привлекает денежные средства граждан-участников долевого строительства. Сведения о периоде размещения рекламы не представляется возможным представить, поскольку договоры на размещение рекламы не заключались. По аналогичным причинам не представляется возможным предоставить сведения о лицах, изготавливавших, размещавших рекламный баннер.

Также сообщил, что ранее в пояснениях ошибочно указывалось о наличии нескольких договоров участия в долевом строительстве. В рамках деятельности имеется 1 (один) договор долевого участия в строительстве многоквартирного жилого дома по адресу : г.Тобольск, мкр.10, уч.3г с использованием кредитных средств банка, датированный 19.12.2014 № 13/3Г-14, заключенный между ООО «Стройсервис-Инвест» и Гумеровым Р.М. (рег. 27.12.2014).

30.05.2016 Управлением Росреестра по Тюменской области зарегистрировано соглашение о передаче прав и обязанностей по договору аренды другому лицу (перенайме) от 16.11.2015, заключенное между ООО «Стройсервис-Инвест» и ООО «ЗСЖБ №6-Тобольск».

Вместе с тем, согласно Выписки из Единого государственного реестра недвижимости о зарегистрированных договорах участия в долевом строительстве по состоянию на 8 июня 2020г. по рассматриваемому дому имеется 4 договора долевого участия, заключенных с физическими лицами, и 3 договора уступки права.

Данные доводы директора ООО «ЗСЖБ №6-Тобольск», представленные в Тюменское УФАС России, не могут быть приняты, поскольку первоначально директор ООО «ЗСЖБ №6-Тобольск» <...> указал, что является ответственным за размещение рекламы, сам определил объект рекламы и ее содержание. Смена позиции по настоящему делу не указывает на защиту своих прав и законных интересов <...>, а направлена на уклонение от административной ответственности за допущенное правонарушение.

Довод об отсутствии направленности информации на привлечение новых участников долевого строительства, не имеет правового значения, поскольку, объектом рекламирования являются квартиры в строящемся доме, на привлечение внимания к которым и направлена реклама, а единственным способом приобретения квартир в строящемся доме от застройщика является их приобретение по договорам долевого участия.

Таким образом, объектом рекламирования в рассматриваемой рекламе выступают квартиры в строящемся доме, приобрести которые можно только по договорам долевого участия, а следовательно, на данную рекламу

распространяются требования ч.7 ст.28 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона о рекламе, нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства РФ о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством РФ об административных правонарушениях.

На основании ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе, рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных ст. 28 настоящего Федерального закона.

На основании ч. 7 ст.38 Закона о рекламе, рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 28 настоящего Федерального закона.

Таким образом, рекламодатель и рекламораспространитель, неся ответственность за содержание рекламы с соблюдением определенных требований, должны обеспечить их соблюдение.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержания лицо.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ директором ООО «ЗСЖБ №6-Тобольск» является <...>, который в своих пояснениях от 18.05.2020 признал, что он является ответственным за размещение рекламы и он же принял решение о том, что информация о месте размещения проектной декларации, наименование Застройщика на данном рекламном баннере не обязательно. Следовательно, директор ООО «ЗСЖБ №6-Тобольск» <...> является рекламодателем (как лицо, определившее объект рекламирования) и рекламораспространителем, поскольку он в качестве директора действует в интересах Общества и согласился с размещением рекламы на фасаде строящегося дома.

Таким образом, ответственность за нарушение требований ч.7 ст. 28 Закона о рекламе несет директор ООО «ЗСЖБ №6-Тобольск» <...> (<...> зарегистрированного по адресу: г. Омск, <...>, паспорт <...> <...>).

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.

Согласно ст.2.4 КоАП РФ должностное лицо подлежит административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Антимонопольным органом установлено, что ответственность за размещение рекламы несет директор Общества <...> При должной внимательности и осмотрительности при распространении рекламы <...> мог предвидеть последствия – возможность нарушения законодательства о рекламе, имел возможность выполнить возложенную на него обязанность, и предотвратить совершение административного правонарушения, но не предпринял всех зависящих от него мер по соблюдению действующего законодательства о рекламе.

Субъектом административного правонарушения по делу № 072/04/14.3-246/2020 выступает директор ООО «ЗСЖБ №6-Тобольск» <...> (<...>, зарегистрированного по адресу: г. Омск, <...>, паспорт <...> <...>).

Таким образом, директор ООО «ЗСЖБ №6-Тобольск» <...>, распространяя вышеуказанную рекламу, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьей 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – место размещения рекламной конструкции город Тобольск, ул. Кирова, 41

Время совершения административного правонарушения – 17.04.2020г.

В соответствии с частью 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.

Дело об административном правонарушении № 072/04/14.3-246/2020 в соответствии с ч. 2 ст. 4.1 КоАП РФ рассматривалось с учетом характера совершенного директором ООО «ЗСЖБ №6-Тобольск» правонарушения, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

Совершенное директором ООО «ЗСЖБ №6-Тобольск» <...> правонарушение посягает на установленные нормативными правовыми актами гарантии на защиту потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку требования законодательства о рекламе, а также установление в части 1 статьи 14.3 КоАП РФ административной ответственности за их нарушение направлены на охрану прав потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку потребители признаются слабой стороной данных отношений, не обладающих специальными познаниями.

Состав административного правонарушения, предусмотренный ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, является формальным, и для квалификации действий по названной норме не требуется обязательного наступления неблагоприятных 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 бездействий.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ООО «ЗСЖБ №6-Тобольск» относится к категории микропредприятие и внесено в реестр 10.08.2017 г.

Согласно части 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Директором ООО «ЗСЖБ №6-Тобольск» впервые совершено нарушение рекламного законодательства, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом изложенного административное наказание директору ООО «ЗСЖБ №6-Тобольск» <...> в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, подлежит замене на предупреждение.

С учетом положений части 1 статьи 3.1 КоАП РФ, закрепившей цели административного наказания, предупреждение является официальным предостережением лица от возможности совершения им противоправного действия.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание.

Руководствуясь статьями 4.1.1., 4.1, 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

## **ПОСТАНОВИЛ:**

1. Признать директора ООО «ЗСЖБ №6-Тобольск» <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии со статьей 4.1.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях объявить директору ООО «ЗСЖБ №6-Тобольск» <...> (<...>, зарегистрированного по адресу: г. Омск, <...>, паспорт <...> <...>) официальное порицание в форме предупреждения за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 3 статьи 30.1. и частью 1 статьи 30.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Арбитражный

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 <...>

Светлана Марчук, (17.07.20 17:27)

Административные правонарушения, совершаемые в сфере рекламы, посягают на нарушение установленных законодательством о рекламе требований и предписаний, в связи с чем вред, причиненный этими правонарушениями, наносится общественным интересам, а не конкретным физическим и юридическим лицам.

Общественный вред выражается в пренебрежении установленными законодательством нормами, обязательными для исполнения всеми без исключения лицами.

Директор ООО «ЗСЖБ №6-Тобольск» Куратов И.В. должен был знать требования законодательства о рекламе, а также меру ответственности за его нарушение.

Учитывая характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя, можно сделать вывод о том, что совершенное директором ООО «ЗСЖБ №6-Тобольск» Куратовым И.В. правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с чем, отсутствуют основания для признания его малозначительным.

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 директором ООО «ЗСЖБ №6-Тобольск» Куратовым И.В. правонарушение в качестве малозначительного недопустимо.

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



Куратова И.В. вменяемое правонарушение не признает, просит учесть тот факт, что размещение рекламы с нарушением законодательства о рекламе прекращено, в настоящее время в рекламе содержатся наименование застройщика, а также сведения о месте размещения проектной декларации, в подтверждение представлены фото рекламы.

Федеральным законом от 03.07.2016 N 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнена статьей 4.1.1, устанавливающей, что 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.

Согласно статье 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (далее - индивидуальные предприниматели), крестьянские (фермерские) хозяйства.