

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу №06-09/70-09

30 июня 2009 г. г. Томск

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области Шевченко Владимир Иванович, рассмотрев протокол и материалы дела (протокол от 18.06.2009г. и материалы дела 06-09/70-09 о нарушении законодательства о рекламе) об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица К. В присутствии К,

УСТАНОВИЛ:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Томской области, в целях осуществления государственного контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, была проведена проверка по заявлению сопредседателя общественного объединения «Центр экологической и общественной безопасности» г.Томска Г, в котором указано на факт распространения строительной организацией рекламы о продаже торгово-офисных помещений по адресу пр.Ленина, 186, несмотря на отсутствие разрешения на ввод здания в эксплуатацию и документов, подтверждающих право собственности на продаваемые помещения.

6 мая 2009 года Томским УФАС России установлено, что вблизи строящегося административного здания со встроенным магазином и автостоянкой по адресу пр.Ленина, 186 размещена рекламная конструкция со следующим содержанием: «Продам торгово-офисные помещения и гаражные боксы 222 495, 222 496».

В соответствии с п.1 ст.3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», реклама – информация, распространенная в любой форме, любым способом и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Данная информация является рекламой, поскольку предназначена для неопределенного круга лиц, направлена на привлечение внимания к строящемуся объекту недвижимости, формирует и поддерживает интерес к нему путем доведенной до сведения потребителей информации, в том числе о продаже торгово-офисных помещений и гаражных боксов по указанному адресу.

Для строительства объекта - административного здания со встроенным магазином и автостоянкой по адресу пр.Ленина, 186 Администрацией г.Томска предоставлен УМП «Томскстройзаказчик» в аренду земельный участок (договор аренды земельного участка от 08.11.2006 №ТО-21-16340). Комитетом строительного надзора департамента градостроительства и перспективного развития администрации города выдано УМП «Томскстройзаказчик» разрешение на строительство №278 — Л/06.

Также установлено, что строительство указанного объекта недвижимости осуществляется путем привлечения денежных средств физических и юридических лиц на основании договоров долевого участия в строительстве. Генеральным подрядчиком объекта недвижимости по адресу пр.Ленина, 186 является ООО «Жилстрой-ТТС», с которым УМП «Томскстройзаказчик» заключило договор долевого участия.

ООО «Жилстрой-ТТС» реализует нежилые помещения по адресу пр.Ленина, 186 путем заключения и регистрации в органах Росрегистрации договоров уступки прав требования по договору участия в долевом строительстве, заключенному с УМП «Томскстройзаказчик».

Рекламный щит «Продам торгово-офисные помещения и гаражные боксы 222 495, 222 496» изготовлен ООО «Рекламное агентство «Свет», что подтверждается счет-фактурой №СФ-04-07-01 от 07.04.2008, актом сдачи-приемки выполненных работ (оказанных услуг) №АСП-04-07-01 от 07.04.2008, подписанным между ООО «Рекламное агентство «Свет» и ООО «Жилстрой-ТТС».

Рекламодателем и рекламораспространителем, т.е. лицом определившим объект рекламирования и содержание рекламы, а также осуществившим распространение рекламы является ООО «Жилстрой-ТТС».

В рассматриваемой рекламе сообщается о продаже торгово-офисных помещений. ООО «Жилстрой-ТТС», рекламируя продажу торгово-офисных помещений, фактически не заключает договоров купли-продажи по указанному адресу, а заключает договоры уступки права требования по договорам долевого участия в строительстве, тем самым Общество распространяет не соответствующие действительности сведения о характеристиках товара, в том числе о его природе, что противоречит действующему законодательству Российской Федерации.

Согласно п.2 ч.3 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

При этом в соответствии с законодательством о рекламе товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, об мена или иного в ведения в оборот.

Кроме того, 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 сведения о месте и способах получения проектной декларации, предусмотренной федеральным законом.

В соответствии с ч.10 ст.28 Федерального закона «О рекламе» требования части 7 статьи 28 указанного закона распространяются также на рекламу, связанную с уступкой прав требований по договору участия в долевом строительстве.

В нарушение указанных требований Федерального закона «О рекламе», в данной рекламе ООО «Жилстрой-ТТС», связанной с привлечением денежных средств для строительства объектов недвижимости, отсутствуют сведения о месте и способах получения проектной декларации, предусмотренной Федеральным законом №214-ФЗ от 30.12.2004г. «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации», сферой действия которого являются отношения, связанные с привлечением денежных средств граждан и юридических лиц для долевого строительства многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости.

Комиссией Томского УФАС России реклама, распространенная ООО «Жилстрой-ТТС», в соответствии с п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе» признана ненадлежащей, т.к. она нарушает п.2 ч.3 ст.5, ч.7 ст.28 указанного выше Закона.

Согласно ч.ч.6, 7 ст.38 Федерального закона «О рекламе» за нарушение указанных требований закона ответственность несет как рекламодатель так и рекламораспространитель, которым является ООО «Жилстрой-ТТС».

Статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях за нарушение рекламодателем, рекламораспространителем законодательства о рекламе установлена административная ответственность.

При рассмотрении материалов дела № 06-09/70-09 об административном правонарушении, должностное лицо К, начальник отдела маркетинга ООО «Жилстрой-ТТС», признал нарушение рекламного законодательства, а также сообщил, что в настоящий момент нарушение устранено, в дальнейшем будет введен более тщательный контроль с целью недопущения нарушений закона о рекламе.

Руководитель Управления ФАС по Томской области, заслушав К, изучив материалы административного дела, находит вину должностного лица К. в совершении административного правонарушения установленной и доказанной, при этом исходит из следующего.

В соответствии со статьей 1.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях, лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Согласно статьи 2.1. Кодекса РФ об административных правонарушениях, 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.

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

Материалы дела содержат доказательства, подтверждающие обязанность должностного лица по соблюдению требований законодательства о рекламе, на момент размещения рекламы.

Так, приказом о приеме на работу от 11.01.2006 №1/к К назначен на должность начальника отдела маркетинга. В соответствии с должностной инструкцией в функциональные обязанности К. входит, в том числе организация разработки стратегии проведения рекламных мероприятий в средствах массовой информации, с помощью наружной рекламы, осуществляет общее руководство отделом.

К указанному должностному лицу предъявляются специальные требования, а именно, начальник отдела маркетинга должен знать организацию рекламного дела, правила оформления договорной и рекламной документации, законодательство РФ, в том числе Закон о рекламе.

Приказом ООО «Жилстрой-ТТС» от 01.03.2008 №1 на должностное лицо К возложен контроль за разработкой и установкой рекламного щита на строительной площадке административного здания в соответствии с действующим законодательством РФ.

Как должностное лицо Общества, К., допустил размещение ненадлежащей рекламы вблизи строящегося административного здания со встроенным магазином и автостоянкой по адресу пр.Ленина, 186, не принял меры, направленные на соответствие рекламы требованиям Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», не осуществил должный контроль с целью недопущения нарушения рекламного законодательства, в силу своего должностного положения несет административную ответственность за нарушение рекламодателем законодательства о рекламе.

Вина должностного лица К, начальника отдела маркетинга общества с ограниченной ответственностью «Жилстрой-ТТС» подтверждается, в том числе, материалами дела о нарушении законодательства о рекламе №06-11/24-09. Оценивая, собранные по делу доказательства, руководитель Управления ФАС по Томской области находит вину должностного лица ООО «Жилстрой-ТТС» начальника отдела маркетинга К доказанной, а его действия верно квалифицированы по ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, за нарушение требований п.2 ч.3 ст.5, ч.7 ст.28 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

Исходя из оценки фактических обстоятельств дела, руководитель Управления ФАС по Томской области пришел к выводу, что совершенное должностным лицом ООО «Жилстрой-ТТС» правонарушение представляет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям и не

является малозначительным. Имело место распространение ненадлежащей рекламы в сфере строительства объектов недвижимости. Такая реклама имеет ряд специальных требования и существенных ограничений, направленных на реализацию прав потребителей, в том числе, на получение правдивой и достаточной информации, которая создает верное представление о товаре или услуге, позволяет сделать вывод о необходимости его приобретения и ограждает от причинения вреда потребителю. Нарушение представляет значительную общественную опасность (исходя из характера нарушения, значительной санкции ст. 14.3 КоАП РФ).

В соответствии со ст.4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях отягчающих по делу обстоятельств не установлено.

В соответствии со ст. 4.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях, в которой приведен незакрытый перечень обстоятельств, смягчающих административную ответственность, руководитель Управления ФАС по Томской области полагает возможным признать в качестве смягчающих обстоятельств, совершение административного правонарушения впервые, устранение нарушения до рассмотрения дела об административном правонарушении.

В связи с изложенным, представляется возможным назначить административное наказание ниже максимальной санкции, предусмотренной ст.14.3 КоАП РФ.

Руководствуясь ст.ст.23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Должностное лицо К, начальника отдела маркетинга Общества с ограниченной ответственностью «Жилстрой-ТТС» признать виновным в совершении административного правонарушения предусмотренного ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить наказание в виде административного штрафа в размере четырех тысяч рублей.

В соответствии со статьями 30.1 и 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно со ст.31.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление вступает в законную силу по истечении срока, установленного для обжалования.

В соответствии с ч.1 ст.32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен не позднее 30 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

Согласно п.4 ст.32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет в орган, должностному лицу, вынесшим постановление.

В соответствии п.5 ст.32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении тридцати дней со срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, принимают решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с частью 1 статьи 20.25.

Согласно п.1 ст.20.25 Кодекса РФ об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный Кодексом об административных правонарушениях, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до 15 суток.

Руководитель управления В.И. Шевченко