

Постановление

по делу № 012/04/14.3-62/2021 об административном правонарушении

«04» марта 2021 года
Йошкар-Ола

г.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее - Марийское УФАС России) в лице заместителя руководителя-начальника отдела, рассмотрев протокол от «29» января 2021 года об административном правонарушении и материалы дела № 012/04/14.3-62/2021, возбужденного в отношении ОАО «Газета Марийская правда» по факту нарушения части 7 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выразившегося в распространении в сетевом издании «marpravda.ru» общественно-политической газеты «Марийская правда» от 09.08.2020 года (решение Комиссии Марийского УФАС России о признании рекламы ненадлежащей от 18.12.2020 по делу № 012/05/28-954/2020), ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), с участием посредством видеоконференцсвязи представителя по доверенности П.,

Установила:

Марийским УФАС России возбуждено дело № 012/04/14.3-62/2021 об административном правонарушении в отношении ОАО «Газета Марийская правда» по факту нарушения части 7 статьи 28 Закона о рекламе, выразившегося в распространении в сетевом издании «marpravda.ru» общественно-политической газеты «Марийская правда» от 09.08.2020 года (решение Комиссии Марийского УФАС России о признании рекламы ненадлежащей от 18.12.2020 по делу № 012/05/28-954/2020).

29.01.2021 главным специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России был составлен протокол об административном правонарушении № 012/04/14.3-62/2021 в отношении ОАО «Газета Марийская правда» по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ. ОАО «Газета Марийская правда» надлежащим образом извещено, уведомление о составлении протокола (исх. № 03-07/13 от 15.01.2021), направленное Марийским УФАС России, получено Обществом 18.01.2021.

Копия протокола была направлена по месту регистрации ОАО «Газета

Марийская правда» (исх. № 03-07/80 от 29.01.2021). В связи с тем, что на дату рассмотрения дела (10.02.2021) в материалах дела отсутствовали доказательства извещения Общества о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 012/04/14.3-62/2021 определением от 10.02.2021 (исх. № 03-07/106) рассмотрение дела отложено на 04.03.2021.

Копия данного определения направлена по адресу ОАО «Газета Марийская правда», которая получена 18.02.2021 года. Таким образом, Общество на момент рассмотрения административного дела № 012/04/14.3-62/2021 надлежащим образом извещено о месте и времени рассмотрения административного дела.

Событие административного правонарушения выразилось в следующем.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) проведен мониторинг рекламы, распространенной в сетевом издании «marpravda.ru» общественно-политической газеты «Марийская правда» от 09.08.2020 года, в ходе которого обнаружена реклама ООО СЗ «Митра-Плюс» следующего содержания:

По факту размещения указанной рекламы Марийским УФАС России возбуждено дело о нарушении законодательства о рекламе № 012/05/28-954/2020 по признакам нарушения части 7 статьи 28 Закона о рекламе.

Согласно статье 3 Закона о рекламе 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.

Под объектом рекламирования понимают 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.

Из анализа текста статьи, распространенной в общественно-политической газете «Марийская правда», а именно в сетевом издании «marpravda.ru» от 09.08.2020 следует, что объектом рекламирования выступают услуги по строительству многоквартирных домов и иных объектов недвижимости, а также услуги по привлечению денежных средств участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости.

Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой, так как распространена посредством размещения информации в общественно-политической газете «Марийская правда», а именно в сетевом издании «marpravda.ru» от 09.08.2020, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена (Письмо ФАС России от 05.04.2007 №АЦ/4624 «О понятии «неопределенный круг лиц»).

Согласно пункту 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» под финансовой услугой понимается банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц.

В указанной рекламе одним из объектов рекламирования является услуга по привлечению денежных средств участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости.

В соответствии с частью 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, не допускается без адреса сайта единой информационной системы жилищного строительства в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», на котором осуществляется размещение проектной декларации, предусмотренной федеральным законом.

В соответствии с частью 2 статьи 19 Федерального закона «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» проектная декларация, информация о соответствии физического лица, определенного в части 4 статьи 3.2 данного Федерального закона, требованиям указанной статьи до заключения застройщиком договора с первым участником долевого строительства многоквартирного дома и (или) иного объекта недвижимости направляются застройщиком в уполномоченный орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, указанный в части 2 статьи 23 Федерального закона, с использованием усиленной квалифицированной электронной подписи путем заполнения электронной формы проектной декларации на сайте единой

информационной системы жилищного строительства, указанной в статье 23.3 данного Федерального закона, в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

При этом, в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 25.09.2018 №1133 в качестве адреса сайта единой информационной системы жилищного строительства в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» установлен адрес сайта <https://наш.дом.рф/>.

На основании изложенного, рассматриваемая реклама содержит признаки нарушения части 7 статьи 28, поскольку в ней отсутствует адрес сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» <https://наш.дом.рф/>, на котором должна быть размещена проектная декларация, предусмотренная федеральным законом.

В соответствии с пунктами 5, 6 и 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем признается изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, рекламодателем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, рекламопроизводителем - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Марийским УФАС России направлен запрос (исх. № 03-21/186 от 14.10.2020) ООО СЗ «Митра-Плюс». Письмом от 19.10.2020 вх. 9695 Общество указало, что ООО СЗ «Митра-Плюс» заключен договор № 460 от 02.08.2019 с ОАО «Газета Марийская правда», следовательно, рекламодателем является ОАО «Газета Марийская правда».

В ответе на запрос (исх. №03-21/216 от 28.10.2020) ОАО «Газета Марийская правда» так же указало, что в рассматриваемой рекламе рекламодателем является ООО СЗ «Митра-Плюс», а рекламодателем и рекламопроизводителем - ОАО «Газета Марийская правда».

ОАО «Газета Марийская правда» в ответе на запрос Марийского УФАС России (исх. №03-21/216 от 28.10.2020) представило скриншоты переписки между Обществом и ООО СЗ «Митра-Плюс», а также информацию о том, что макет рассматриваемой рекламы согласован сторонами.

Реклама распространялась от имени и в интересах ОАО «Газета Марийская правда».

Часть 6 и 7 статьи 38 Закона о рекламе предусматривает ответственность за нарушение ч. 7 ст. 28 Закона о рекламе на рекламодателя и рекламодателя.

В ответ на решение по делу №012/05/28-954/2020 ОАО «Газета» Марийская правда» представило письменные пояснения, в которых указало, что рекламная публикация «Митра Плюс: Застройщик, которому стоит доверять» была размещена исключительно в сетевом издании «marpravda.ru». Сетевое издание «marpravda.ru» и общественно-политическая газета «Марийская правда» являются разными СМИ и имеют индивидуальный регистрационный номер в перечне зарегистрированных СМИ.

Ответственность за нарушение части 7 статьи 28 Закона о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ. нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса - влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

В силу статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично. Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

ОАО «Газета» Марийская правда» при размещении рассматриваемой рекламы не были предприняты все зависящие от него меры по соблюдению законодательства о рекламе, по предотвращению совершения правонарушения.

В ответе на уведомление о составлении протокола (исх. №03-07/13 от 15.01.2021) ОАО «Газета Марийская правда» указало о том, что за последние 3 года Общество к административной ответственности не привлекалось. Также Общество представило письменную позицию по факту нарушения части 7 статьи 28 Закона о рекламе, в которой признало свою вину в нарушении закона, но просит учесть, что рассматриваемая реклама была размещена не в газете «Марийская правда», а в сетевом издании marpravda.ru; после получения определения о возбуждении дела №012/05/28-

954/2020 от 02.12.2020 ОАО «Газета Марийская правда» в рекламную публикацию «Митра Плюс: Застройщик, которому стоит доверять» в срочном порядке были внесены изменения и указан сайт [https://наш.дом.рф/;](https://наш.дом.рф/) фактически ссылка на проектную декларацию была указана, но на официальном сайте застройщика, была допущена техническая ошибка, в результате которой никто не пострадал; сотрудник, который допустил ошибку, ранее не привлекался к административной ответственности. Также, Постановлением Правительства России отрасль СМИ признана пострадавшей из-за коронавируса. На основании вышеизложенного Общество просит не применять финансовых санкций, а ограничиться предупреждением.

Таким образом, Обществом были приняты меры по недопущению и предотвращению нарушения законодательства о рекламе.

Место, время совершения и событие административного правонарушения:

Место совершения административного правонарушения: Республика Марий Эл.

Время совершения административного правонарушения: 09 августа 2020 года - дата размещения рекламы в сетевом издании «marpravda.ru» общественно-политической газеты «Марийская правда».

Состав административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, совершенного ОАО «Газета» Марийская правда», образуют:

- объект административного правонарушения - установленный порядок производства, размещения и распространения рекламы;
- объективная сторона – размещение рекламы с нарушением ч. 7 статьи 28 Закона о рекламе;
- субъект правонарушения – ОАО «Газета» Марийская правда»;
- субъективная сторона – виновное совершение административного правонарушения, так как у ОАО «Газета» Марийская правда» имелась возможность соблюдения законодательства о рекламе, но им не были приняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

Следовательно, установлено, что имело место событие административного правонарушения и факт его совершения ОАО «Газета» Марийская правда». Кроме того, имелись основания для составления протокола об административном правонарушении, юридические признаки (противоправность, виновность, наказуемость) и все элементы состава административного правонарушения, предусмотренные нормой права (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона).

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном

правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ) не установлено.

По смыслу части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

ОАО «Газета «Марийская правда» представило письменные пояснения (вх. № 1832 от 03.03.2021) в которых просит учесть наличие обстоятельств, смягчающих административную ответственность: добровольное устранение нарушения, отсутствие тяжких или вредных последствий. Общество в связи с изложенным просит применить статью 4.1.1 КоАП РФ, освободить ОАО «Газета «Марийская правда» от административной ответственности и ограничиться предупреждением.

В соответствии с частью 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 КоАП РФ 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.

Однако ОАО «Газета «Марийская правда» не является субъектом малого и среднего предпринимательства, так как согласно сведениям Федеральной налоговой службы <https://rmsp.nalog.ru> Общество не включено в реестр субъектов малого и среднего предпринимательства.

Более того, ОАО «Газета «Марийская правда» не может быть признано субъектом малого и среднего предпринимательства поскольку необходимо соблюдение совокупности условий, предусмотренных статьей 4 Федеральный закон от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации». Однако в данном случае Общество не попадают под перечень данных условий. Поэтому отсутствуют основания для применения в отношении ОАО «Газета «Марийская правда» статей 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ.

Представителем по доверенности П. на рассмотрении дела заявлено ходатайство о применении в данном случае статьи 2.9 КоАП РФ.

Согласно статье 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.

Как разъяснил Верховный Суд Российской Федерации в пункте 21 постановления Пленума от 24.03.2005 №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений. При этом такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения.

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. Таким образом, административные органы обязаны установить не только формальное сходство содеянного с признаками того или иного административного правонарушения, но и решить вопрос о социальной опасности деяния.

Сведения о том, что ОАО «Газета «Марийская правда» ранее привлекалось за совершение аналогичного правонарушения, в материалах дела об административном правонарушении отсутствуют. Аналогично отсутствует документально подтвержденная информация о возникновении 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 при совершении рассматриваемого правонарушения, наличии материального ущерба.

В силу части 1 статьи 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

В рассматриваемом случае возбуждением дела об административном правонарушении, его рассмотрением и установлением вины юридического

лица достигнуты предупредительные цели административного производства, предусмотренные частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ.

Таким образом, заместитель руководителя – начальник отдела Марийского УФАС России приходит к выводу, что совершенное деяние само по себе не содержит каких-либо опасных угроз для личности, общества или государства, что свидетельствует о малозначительности административного правонарушения, и в этой связи, руководствуясь принципами справедливости и соразмерности, считает возможным освободить ОАО «Газета «Марийская правда» от административной ответственности в соответствии с положениями ст. 2.9 КоАП РФ.

Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 2.9, 2.10, 4.1, 4.2, 4.3, ч. 1 ст. 14.3, 23.48, ч. 1 ст. 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1.Производство по делу №012/04/14.3-62/2021 об административном правонарушении, возбужденному в отношении ОАО «Газета «Марийская правда», прекратить в связи с малозначительностью совершенного правонарушения.

2. В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ освободить ОАО «Газета «Марийская правда» от административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ и объявить устное замечание.

В соответствии с пунктом 3 части 1, части 3 статьи 30.1 и статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 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.

Заместитель руководителя-

начальник отдела