УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

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

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу **№ 072/04/14.3-270/2021**

об административном правонарушении

17.05.2021г. г. Тюмень

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее - Тюменское УФАС России), <…>, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, возбужденного и.о. межрайонного прокурора младшим советником юстиции <…> в отношении директора по продажам ООО «Сити - Инжиниринг» <…> (<…>г.р., место рождения: <…>, адрес регистрации <…>) 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: помощника Тобольского межрайонного прокурора <…> (удостоверение 269880 от 11.08.2020),

в отсутствии: директора по продажам ООО «Сити - Инжиниринг» <…>, надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела (почтовое уведомление №80093259318459), 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 в постановлении от 06.04.2021 о возбуждении дела об административном правонарушении,

У С Т А Н О В И Л:

Как следует из материалов дела, Определение №072/04/14.3-270/2021 от 16.04.2021г. о назначении даты и времени рассмотрения дела №072/04/14.3-270/2021, возбужденного в отношении директора по продажам ООО «Сити - Инжиниринг» <…>, было заблаговременно (16.04.2021г.) направлено по месту регистрации <…>, (адрес местонахождения: <…>) и вернулось отправителю с пометкой «истек срок хранения».

В соответствии с Постановлением Пленума Высшего Арбитражного суда российской Федерации от 02.06.2004 №10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившихся за их получением несмотря

на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств).

Таким образом, дело может быть рассмотрено в отсутствии представителя лица, в действиях которого содержится нарушение законодательства о рекламе.

В Тюменское УФАС поступило постановление и.о. межрайонного прокурора младшего советника юстиции <…> о возбуждении дела об административном правонарушении от 06.04.2021 г. и материалы дела об административном правонарушении в отношении директора по продажам ООО «Сити - Инжиниринг» <…> (<…> г.р., место рождения: <…>, адрес регистрации <…>) по факту распространения 18.08.2020г. на фасаде строящегося здания по адресу: г.Тобольск, мкр.Центральный, д.28 рекламы следующего содержания: «ИПОТЕКА от 2,6%, 27-77-73, ЖК «ИРТЫШ» с нарушением ч.7 ст. 28 Закона о рекламе.

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

Исследовав материал административного дела, установлено следующее.

Межрайонной прокуратурой в ходе мониторинга исполнения требований законодательства о рекламе на территории муниципального образования г.Тобольск в деятельности ООО «Сити-Инжиниринг» установлено нарушение требований статьи 28 Закона о рекламе.

Установлено, что ООО «Сити-Инжиниринг» осуществляет строительство многоквартирного жилого дома по адресу: г.Тобольск, мкр.Центральный, д.28 с привлечением денежных средств граждан- участников долевого строительства. На фасаде строящегося здания по адресу: г.Тобольск, мкр.Центральный, д.28 размещен рекламный баннер следующего содержания: «*ИПОТЕКА от 2,6%, 27-77-73, ЖК «ИРТЫШ*».

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.

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 ЖК «Иртыш», для формирования и поддержание интереса к нему, 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», 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.

Поскольку дом не введен в эксплуатацию, то в рекламе следующего содержания: «*ИПОТЕКА от 2,6%, 27-77-73, ЖК «ИРТЫШ»* 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 адрес сайта единой информационной системы жилищного строительства в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", на котором осуществляется размещение 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 адрес сайта единой информационной системы жилищного строительства в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", на котором осуществляется размещение проектной декларации.

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 правоотношениях.

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 приказом о приеме на работу от 15.04.2019г. Авдеев Евгений Ильич назначен на должность директора по продажам ООО «Сити-Инжиниринг». В соответствии с пунктом 2.8 должностной инструкции в должностные обязанности директора по продажам входит организация рекламной кампании.

Таким образом, ответственность за нарушение требований ч.7 ст. 28 Закона о рекламе несет директор по продажам ООО «Сити-Инжиниринг» <…> (<…>г.р., место рождения: пос. <…>, адрес регистрации <…>).

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.

Субъектом административного правонарушения по делу № 072/04/14.3-270/2021 выступает – директор по продажам ООО «Сити-Инжиниринг» <…> (<…>г.р., место рождения: пос. <…>, адрес регистрации <…>).

Таким образом, директор по продажам ООО «Сити-Инжиниринг» <…>, 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, мкр. Центральный, д.28

Время совершения административного правонарушения – 18.08.2020г.

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.

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

Антимонопольным органом установлено, что директор по продажам ООО «Сити-Инжиниринг» <…> 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.

Дело об административном правонарушении № 072/04/14.3-270/2021 в соответствии с ч. 2 ст. 4.1 КоАП РФ рассматривалось с учетом характера, совершенного директором по продажам ООО «Сити-Инжиниринг» <…> правонарушения, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

Совершенное <…> 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.

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 по продажам ООО «Сити-Инжиниринг» <…> 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 по продажам ООО «Сити-Инжиниринг» <…> 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 <…> правонарушение в качестве малозначительного недопустимо.

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

Вместе с тем, 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.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ООО «Сити-Инжиниринг» относится к категории микропредприятие и внесено в реестр 01.08.2016 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.

Директор по продажам ООО «Сити-Инжиниринг» <…> впервые совершил 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 по продажам ООО «Сити-Инжиниринг» <…> в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушений, 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 по продажам ООО «Сити-Инжиниринг» <…> 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 по продажам ООО «Сити-Инжиниринг» <…> (<…>г.р., место рождения: <…>, адрес регистрации <…>) 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 <…>