

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

**о назначении административного наказания по делу
№05-06ак/2015**

об административном правонарушении

«27» марта 2015 года

г. Калуга

**Заместитель руководителя Калужского УФАС России /
...../, рассмотрев протокол об административном
правонарушении от 20.03.2015г., составленный в
отношении ООО «Строительная компания «Евро Строй»
(127106, г. Москва, Алтуфьевское шоссе, д. 23, стр. 10,
ИНН 7743539331), и иные материалы дела №05-
06ак/2015 об административном правонарушении,
ответственность за совершение которого
предусмотрена частью 1 статьи 14.33 Кодекса
Российской Федерации об административных
правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии
представителя юридического лица - ООО
«Строительная компания «Евро Строй» надлежащим
образом уведомленного о дате, времени и месте
рассмотрения дела №05-06ак/2015 об
административном правонарушении – /...../,
действующего на основании доверенности от
01.01.2015 года (выданной ООО «Строительная
компания «ЕвроСтрой», в лице генерального директора
/...../),**

УСТАНОВИЛ:

1. В адрес Калужского УФАС России поступило заявление /...../ (вх. №2351э от 21.05.2013 г.), в котором он просит провести проверку по факту размещения недостоверной рекламы ООО «Строительная компания «Евро Строй» в печатных средствах массовой информации, распространяемых на территории Калужской области.

В результате проведения проверки было установлено, что в печатных средствах массовой информации, распространяемых на территории Калужской области, в том числе «газета «Комсомольская Правда - Калуга» (ООО «Агентство «Комсомольская правда – Калуга»), журнал «Калугахаус» (ООО «Информационные решения»), журнал «Жить Хорошо» (ООО «Жить хорошо»), журнал «Ё» (ООО «Журнал Е»), а также в рекламных буклетах, распространяемых ООО «Строительная компания «Евро Строй», размещается рекламная информация о микрорайоне «Правград» г. Калуги, в частности о жилом комплексе, застройщиком которого является ООО «Строительная компания «Евро Строй».

В распространяемой рекламной информации речь идет, в том числе об инфраструктуре вышеуказанного жилого комплекса, а именно о наличии на территории данного жилого комплекса многоэтажной парковки для транспортных средств, школы, детского сада, поликлиники, а также музыкальной школы.

Согласно представленной информации Управлением архитектуры и градостроительства г. Калуги Городской Управы г. Калуги (вх. №980 от 04.03.2014 г.) разрешения на строительство многоэтажной парковки для транспортных средств, школы и детского сада Управлением архитектуры и градостроительства г. Калуги не выдавались. Решение о подготовке документации по планировке территории в отношении земельных участков, на которых осуществляет застройку ООО «Строительная компания «Евро Строй» Городской Управой г. Калуги не принималось. Таким образом, в указанной выше рекламе содержатся не соответствующие действительности сведения о наличии детского сада, школы, поликлиники, а также музыкальной школы на территории жилого комплекса, возводимого ООО «Строительная компания «Евро Строй» в микрорайоне «Правград» г. Калуги.

Рекламодателем данной рекламы является ООО «Строительная компания «Евро Строй» (далее также – Общество), заключившее договор на ее распространение с ООО «Агентство «Комсомольская правда – Калуга», ООО «Информационные решения», ООО «Жить хорошо», ООО «Журнал Е».

Кроме того, в номере газеты «Комсомольская Правда – Калуга» (ООО «Агентство «Комсомольская правда – Калуга») 14-т (26057-т) от 4-11 апреля 2013 г. на стр. 27 имеется рекламная статья под заголовком «Строительство», в которой идет речь о жилом комплексе ООО «Строительная компания «Евро Строй» в микрорайоне «Правград» г. Калуги. Указанная статья была размещена в соответствии с договором от 28.03.2013 г. №144 на предоставление услуг по размещению рекламы, заключенного между ООО «Агентство «Комсомольская правда – Калуга» - Исполнитель и ООО «Строительная компания «Евро Строй» - Заказчик.

В указанной рекламной статье, помимо всего прочего, указывается информация о том, что у ООО «Строительная компания «Евро Строй» пониженный тариф на

электроэнергию, а именно скидка 30%, а также то, что тепло в многоквартирные жилые дома Ответчика подается от собственной котельной.

Данная информация также не соответствует действительности, поскольку исходя из ответа ОАО «Калужская сбытовая компания» Калужское отделение (вх. №3271 от 05.07.2013 г.) следует, что данное Общество никогда не предоставляло Ответчику (а также любым иным потребителям) скидок в оплате за потребленную электроэнергию в каком бы то ни было размере. Также ОАО «Калужская сбытовая компания» пояснило, что снижение стоимости электрической энергии (в том числе по инициативе Гарантирующего поставщика) каким-либо категориям потребителей не предусмотрена действующим законодательством Российской Федерации.

Также по имеющейся в материалах дела информации, блочно-модульная котельная, назначение: теплоснабжение, 1-этажный, общая площадь 252 кв.м. инв. № 34992, лит. стр. 1, адрес объекта: Калужская область, г.Калуга, район Правобережья (инв.№349920) принадлежит на праве собственности Муниципальному образованию «Город Калуга», что подтверждается Свидетельством о государственной регистрации права, выданным Управлением Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии по Калужской области 15.02.2012 г.

2. Ознакомившись с полученными доказательствами, объяснениями и иными материалами дела, Комиссия считает, что действия ООО «Строительная компания «Евро Строй» по распространению вышеуказанной рекламы являются актом недобросовестной конкуренции по следующим основаниям.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе») под рекламой понимается 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.

Основным предназначением рекламы является привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Из части 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» следует, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункта 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

Реклама рассматривается как акт недобросовестной конкуренции при условии, что ее распространение способно нести в себе угрозу наступления неблагоприятных последствий для имущественной и (или) немущественной сферы конкурента.

Согласно имеющихся в деле материалов ООО «Строительная компания «Евро

Строй» является застройщиком жилого комплекса в микрорайоне «Правград» г. Калуги. Обществу в районе ул. 65 лет Победы г. Калуги (квартал № 15 район «Правград») выданы разрешения на строительство пяти многоквартирных жилых домов:

- два 14-этажных жилых дома № 1 по ГП и № 2 по ГП (распоряжение Городской Управы г. Калуги от 23.03.2009 № 2506-р и № 2505-р);
- 22-этажный многоквартирный жилой дом (распоряжение Городской Управы г. Калуги от 19.04.2011 № 4193-р);
- 19-этажный многоквартирный жилой дом № 3 по ГП с пристроенным магазином (постановление Городской Управы г. Калуги от 12.09.2012 № 10722-пи);
- многоквартирный жилой дом № 5 по ГП с пристроенным магазином (№ 8 по ГП) (постановление Городской Управы г. Калуги от 22.08.2013 № 9715-пи).

Введены в эксплуатацию три многоквартирных жилых дома:

- два 14-этажных жилых дома № 1 по ГП и № 2 по ГП (распоряжение Городской Управы г. Калуги от 29.10.2010 № 13781-р и № 13782-р);
- 22-этажный многоквартирный жилой дом (постановление Городской Управы г. Калуги от 20.03.2012 № 2999-пи).

Реализацию квартир во вновь возведенных многоквартирных жилых домах осуществляет непосредственно ООО «Строительная компания «Евро Строй».

Учитывая вышеизложенное, получаемая прибыль при осуществлении деятельности ООО «Строительная компания «Евро Строй» прямо зависит от количества клиентов (покупателей) на квартиры во вновь возведенных многоквартирных жилых домах, расположенных в микрорайоне «Правград» г. Калуги в районе ул. 65 лет Победы г. Калуги (квартал № 15 район «Правград»).

Согласно сведений, представленных Министерством строительства и жилищно-коммунального хозяйства Калужской области, на территории города Калуга реализуются аналогичные проекты застройки иными компаниями – застройщиками.

В связи с этим рынок строительства и реализации данного рода жилья является конкурентным, вследствие чего увеличение количества потребителей (покупателей квартир) одного проекта застройки способствует уменьшению таких потребителей в иных подобных проектах, реализуемых хозяйствующими субъектами - конкурентами, что влечет либо может повлечь наступление для последних соответствующих убытков.

Распространение на данном товарном рынке рекламы ООО «Строительная компания «Евро Строй» осуществляется для стимулирования спроса на рекламируемую продукцию (вновь возведенные многоквартирные жилые дома). Посредством рекламы данный хозяйствующий субъект формирует у потребителя (покупателя) позитивное отношение к своей продукции, сообщая о ее основных потребительских свойствах (характеристиках). Вместе с тем данная реклама как источник информации о товаре используется ООО «Строительная компания «Евро

Строй» для получения необоснованных преимуществ в предпринимательской деятельности, поскольку, указывая в рекламе недостоверную информацию о наличии школ, поликлиники и детского сада на территории жилого комплекса в микрорайоне «Правград» г. Калуги, Общество стимулирует и увеличивает спрос на возведенные им дома, чем наносит имущественный ущерб конкурентам – другим хозяйствующим субъектам (застройщикам), осуществляющим свою деятельность на рынке по строительству и реализации жилья в виде убытков как реальных, так и в виде упущенной выгоды.

3. В силу пункта 1 части 1 статьи 1 ФЗ «О защите конкуренции», целью настоящего Закона является предупреждение и пресечение монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции.

Согласно части 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Согласно «Конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года» (ратифицирована Указом Президиума ВС СССР от 19 сентября 1968 г. № 3104-VII).

(1) Страны Союза обязаны обеспечить гражданам стран, участвующих в Союзе, эффективную защиту от недобросовестной конкуренции.

(2) Актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

(3) В частности, подлежат запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента;

2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента;

3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Из указанного определения следует, что для признания действий недобросовестной конкуренцией одновременно должны выполняться несколько условий, а именно:

- действия должны совершаться хозяйствующим субъектом;
- действия должны быть направленными на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- действия должны противоречить положениям законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- действия причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанести вред их деловой репутации.

В соответствии с пунктом 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации. Под направленностью действий хозяйствующего субъекта на получение преимущества в предпринимательской деятельности понимается их объективная способность получить субъекту такие преимущества. При этом сами преимущества означают такое превосходство над конкурентами, которое позволяет увеличить размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании от указанных действий, то есть действия хозяйствующего субъекта могут считаться направленными на получение преимуществ, если они позволяют хозяйствующему субъекту увеличить получаемую прибыль либо предотвратить ее неизбежное снижение. Термины «добропорядочность», «разумность», «справедливость» действующим законодательством не определены, в связи с чем указанные термины применяют в связи с их общим значением в русском языке. Так, термин «добропорядочный» обычно толкуется как приличный, достойный одобрения, порядочный, а термин «порядочный», в свою очередь – как честный и соответствующий принятым правилам поведения. Категории «разумность» и «справедливость» отражают различные моральные принципы.

Последним признаком недобросовестной конкуренции, указанным в ее определении, является причинение вреда другому хозяйствующему субъекту — конкуренту. Такой вред может выражаться в убытках, которые терпит конкурент, или в ущербе его деловой репутации. В соответствии со статьей 15 Гражданского кодекса РФ под убытками кроме реального ущерба понимаются также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). При этом в обоих случаях для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно лишь возможности наступления таких последствий, и доказательств реального вреда не требуется.

В силу части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» недобросовестная

конкуренция запрещается, в том числе введение в заблуждение в отношении характера, потребительских свойств, качества и количества товара (пункт 2). Часть 2 статьи 34 Конституции Российской Федерации прямо запрещает экономическую деятельность, направленную на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

4. Учитывая вышеизложенное, деятельность ООО «Строительная компания «Евро Строй» по распространению рекламы, содержащей не соответствующие действительности сведения о наличии школ, поликлиники и детского сада на территории микрорайона «Правград» г. Калуги, предоставляет преимущества Обществу по сравнению с другими конкурентами, так как увеличивает спрос на товар, противоречит обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, может причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам, в том числе в виде упущенной выгоды. При этом возможность причинения ущерба конкурентам сама по себе является правонарушением без необходимости доказывания его фактического причинения.

Кроме того, распространение рекламы данного товара (жилого комплекса) с несоответствием его фактических характеристик вводит потребителя в заблуждение в отношении характера, потребительских свойств, качества и количества товара.

Таким образом, действия ООО «Строительная компания «Евро Строй» по распространению рекламы, содержащей не соответствующие действительности сведения о реализуемом товаре, признаются комиссией недобросовестной конкуренцией, то есть нарушением части первой статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», в том числе пункт 2 части 1 указанной статьи.

Частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ предусмотрена ответственность за осуществление хозяйствующим субъектом недобросовестной конкуренции.

На основании изложенного устанавливается субъект административного правонарушения, которым является ООО «Строительная компания «Евро Строй» (127106, г. Москва, Алтуфьевское шоссе, д. 23, стр. 10, ИНН 7743539331).

Местом совершения административного правонарушения является место распространению рекламы, содержащей не соответствующие действительности сведения о реализуемом товаре, а именно: территория Калужской области.

Временем совершения административного правонарушения является: срок распространения рекламы, содержащей не соответствующие действительности сведения о реализуемом товаре, а именно с 28 марта 2013 года по 27 марта 2014 года.

У ООО «Строительная компания «Евро Строй» имелась возможность соблюдения требований антимонопольного законодательства, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Таким образом, ООО «Строительная компания «Евро Строй» (127106, г. Москва, Алтуфьевское шоссе, д. 23, стр. 10, ИНН 7743539331), совершено административное правонарушение, выразившееся в распространении рекламы, содержащей не

соответствующие действительности сведения о реализуемом товаре, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

С учетом характера административного правонарушения, оснований для прекращения производства по делу в связи с малозначительностью не имеется.

Исходя из санкции части 1 статьи 14.33 КоАП РФ, совершение указанного правонарушения влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Пунктом 4 статьи 14.31 КоАП РФ установлено, что за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.1, 14.31.2, 14.32 или 14.33 настоящего Кодекса, при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. Кроме того, при наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

В ходе рассмотрения дела обстоятельств, отягчающих административную ответственность не установлено, при этом ранее ООО «Строительная компания «Евро Строй» к административной ответственности Калужским УФАС России не привлекалось. Общество признало свою вину в совершении данного административного правонарушения и содействовало Калужскому УФАС России в исследовании обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении № 05-06ак/2015, вреда своими действиями в виде ущерба не причинило.

Учитывая характер совершенного правонарушения, считаю необходимым наложить на ООО «Строительная компания «Евро Строй» (127106, г. Москва, Алтуфьевское шоссе, д. 23, стр. 10, ИНН 7743539331) административный штраф в размере 100 000 рублей.

Руководствуясь частью 1 статьи 29.9, статьей 29.10 КоАП РФ

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь ООО «Строительная компания «Евро Строй» (127106, г. Москва, Алтуфьевское шоссе, д. 23, стр. 10, ИНН 7743539331) к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ, и назначить административное наказание в виде административного штрафа в размере: 100 000 (ста тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2. КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу.

Реквизиты для уплаты штрафа:

/...../

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

Настоящее постановление может быть обжаловано в течение 10 суток со дня вручения или получения его копии в порядке, установленном статьями 30.1-30.3 КоАП РФ.

Заместитель руководителя

Калужского УФАС России

/...../