

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

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

ПОСТАНОВЛЕНИЕ №072/04/14.3-449/2019

о назначении административного наказания

за нарушение законодательства о рекламе

09.12.2019г. г. Тюмень

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее - Тюменское УФАС России), <...>, рассмотрев материалы дела №072/04/14.3-449/2019, возбужденного в отношении ООО «Малахит» (адрес местонахождения: 625035, г.Тюмень, ул.Республики, д.200А, ОГРН 1177232012209, ИНН 7203417265, КПП 720301001, дата регистрации: 20.04.2017), в присутствии представителя (защитника) ООО «Малахит» - <...> (доверенность №02/19 от 20.11.2019г.), 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,

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе №072/05/28-15/2019 от 01.07.2019г. признана ненадлежащей реклама следующего содержания: *«ТЮМЕНЬ РЕСПУБЛИКОЙ ПРИРАСТАТЬ БУДЕТ узнай первым на сайте республика72.рф»*, надпись выполнена белым буквами на красном фоне, черными буквами на белом фоне и белыми буквами на красном фоне. Реклама размещена на рекламной конструкции (призматрон) по адресу: г. Тюмень, ул. Пермякова (мост), по направлению движения от ул. 50 лет Октября в сторону ул. Широкая (ул. Республики, район здания 200а/1), поскольку в ней нарушены требования частей 7-8 статьи 28 и части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Ответственность за распространение ненадлежащей рекламы предусмотрена ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ, Кодекс).

Исследовав материал административного дела, установлено следующее.

Тюменским УФАС России в соответствии со статьей 33 Закона о рекламе, в рамках реализации полномочий антимонопольного органа по государственному надзору за соблюдением законодательства РФ о рекламе 08.02.2019 г. был произведен осмотр рекламы, следующего содержания: *«ТЮМЕНЬ РЕСПУБЛИКОЙ ПРИРАСТАТЬ БУДЕТ узнай первым на сайте республика72.рф»*, надпись выполнена белыми

буквами на красном фоне, черными буквами на белом фоне и белыми буквами на красном фоне. Реклама размещена на рекламной конструкции (призматрон) по адресу: г. Тюмень, ул. Пермьякова (мост), по направлению движения от ул. 50 лет Октября в сторону ул. Широтная (ул. Республики, район здания 200а/1).

В соответствии со статьей 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. 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 рекламы из массы сообщений, характеризует его дополнительно отличительными потребительскими качествами, преимуществами на рынке товаров и услуг, создавая спрос и побуждая покупателей и потребителей к заключению сделки.

Важным признаком рекламы является ее распознаваемость, которая означает, что та или иная информация воспринимается именно как реклама независимо от формы, способа ее распространения, без применения технических средств и независимо от наличия или отсутствия специальных знаний у потребителей. Кроме того, размещение информации на возмездной или безвозмездной основе, а также намерения лиц, которые размещают ту или иную информацию, не являются критериями для ее отнесения к рекламе.

Согласно пункту 3 части 2 статьи 2 Закона о рекламе, данный Федеральный закон не распространяется на справочно-информационные и аналитические материалы (обзоры внутреннего и внешнего рынков, результаты научных исследований и испытаний), не имеющие в качестве основной цели продвижение товара на рынке и не являющиеся социальной рекламой.

Из буквального толкования содержания спорной информации следует, что она адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования и способствует формированию интереса к рекламируемому товару и его продвижению на рынке, поэтому является рекламой.

Вместе с тем, из самой рекламы невозможно определить, чем является «Республика», при этом указан адрес сайта (республика72.рф), где может быть получена информация об объекте рекламирования.

27.03.2019 в ходе осмотра интернет-сайта республика72.рф, антимонопольным органом было зафиксировано размещение в общем доступе информации следующего содержания: «Республика счастливых людей. ГК «Дом» сообщает новость о будущем проекте «Республика». Жилой квартал «Республика» станет современным и качественно новым проектом Группы компаний «Дом». Преимущества будущего проекта, то, что делает «Республику» комфортной:

-Суперлокация. Это будет единственный в Тюмени новый и современный жилой комплекс, расположенный на улице Республики;

-В центр без мостов – это реально! Чтобы доехать до центра Тюмени, потребуется 10 минут;

- Пожалуй, один из самых зеленых кварталов в Тюмени. Две большие прогулочные аллеи;

-Дворы без машин и посторонних. Территория дворов будет полностью закрыта для машин и оборудована системой контроля доступа на территорию;

- Атмосфера добрососедства и своя насыщенная культурная жизнь. Досугом жителей будет заниматься соседский центр, под началом которого на территории квартала будет организована разноплановая культурная жизнь: тематические вечера, проведение многочисленных мастер-классов, спортивные тренировки.

Открытие продаж (начало заключения договоров участия в долевом строительстве) планируется во втором квартале текущего года после получения заключения Главного управления строительства Тюменской области и размещения проектной декларации в соответствии с требованиями Федерального закона от 30.12.2014 г. №-ФЗ-214 « Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости...», о чем будет сообщено дополнительно на настоящем сайте. Настоящее сообщение содержит информацию о готовящемся к реализации проекте и не является рекламой, связанной с привлечением денежных средств для строительства жилья.

Вы можете узнать о будущем запуске продаж первыми. Для этого вам необходимо заполнить форму ниже: ФИО, телефон, покупаю для себя....»

Согласно указанной выше информации «Республика» является жилым комплексом. Следовательно, информация следующего содержания: «ТЮМЕНЬ РЕСПУБЛИКОЙ ПРИРАСТАТЬ БУДЕТ узнай первым на сайте республика72.рф» является рекламой строящегося жилого комплекса, квартиры в котором будут реализовываться застройщиком посредством долевого участия в строительстве.

Таким образом, объектом рекламирования является жилой комплекс «Республика» застройка которого связана с привлечением денежных средств участников долевого строительства.

Согласно части 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, 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 рассматриваемой рекламе сведений о месте размещения проектной декларации, предусмотренной федеральным законом, фирменное наименование (наименование) застройщика либо указанное в проектной декларации индивидуализирующее застройщика коммерческое обозначение отсутствует, следовательно, в ней нарушены требования части 7 статьи 28 Закона о рекламе.

Согласно части 8 реклама, связанная с привлечением денежных средств участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости, не допускается до выдачи в установленном порядке разрешения на строительство многоквартирного дома и (или) иного объекта недвижимости, государственной регистрации права собственности или права аренды, субаренды на земельный участок, на котором осуществляется строительство (создание) многоквартирного дома и (или) иного объекта недвижимости, в составе которых будут находиться объекты долевого строительства, получения заключения уполномоченного на осуществление государственного контроля (надзора) в области долевого строительства многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации, на территории которого осуществляется строительство (создание) соответствующих многоквартирного дома и (или) иного объекта недвижимости, о соответствии застройщика и проектной декларации требованиям, установленным Федеральным законом от 30 декабря 2004 года N 214-ФЗ "Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации", если получение такого заключения предусмотрено указанным Федеральным законом.

Из имеющихся материалов следует, что рассматриваемая реклама размещалась на период 08.02.2019 г. (согласно акту осмотра от 08.02.2019 г.), а заключения Главного управления строительства по Тюменской области №48-С (наименование проекта строительства: «Микрорайон в границах улиц Республики-Пермякова-50 лет ВЛКСМ-Воровского в г. Тюмени жилые дома с нежилыми помещениями ГП-1-ГП-14. 1 этап строительства. Жилые дома с нежилыми помещениями по ГП1-ГП3 (ГП-3) и №49-ДС (наименование проекта строительства: «Микрорайон в границах улиц Республики-Пермякова-50 лет ВЛКСМ-Воровского в г. Тюмени жилые дома с нежилыми помещениями ГП-1-ГП-14. 2 этап строительства. Жилые дома с нежилыми помещениями по ГП4-ГП7) были выданы ООО «ТСЗ» 08.05.2019 г., а заключения о соответствии застройщика №61-дс (наименование проекта строительства: «Микрорайон в границах улиц Республики-Пермякова-50 лет ВЛКСМ-Воровского в г. Тюмени жилые дома с нежилыми помещениями ГП-1-ГП-14. 3 этап строительства. Жилые дома с нежилыми помещениями по ГП8-ГП11) и заключение о соответствии застройщика №62-дс (наименование проекта строительства: «Микрорайон в

границах улиц Республики-Пермякова-50 лет ВЛКСМ-Воровского в г. Тюмени жилые дома с нежилыми помещениями ГП-1-ГП-14. 4 этап строительства. Жилые дома с нежилыми помещениями по ГП12-ГП14) были выданы 17.06.2019.

Т.е. на момент размещения рассматриваемой рекламы, заключения о соответствии застройщика и проектной декларации требованиями, установленным частями 1.1 и 2 статьи 3, статьями 20 и 21 Федерального закона от 30 декабря 2004 г. №214-ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты у ООО «ТСЗ» отсутствовали.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе нарушены требования части 8 статьи 28 Закона о рекламе.

Требования части 7 и части 8 статьи 28 Закона о рекламе напрямую коррелируются с требованиями части 7 статьи 5 Закона о рекламе, согласно которой не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителя такой рекламой. Тем самым, отсутствие какой – либо части информации о предоставляемых услугах либо написанию ее мелким шрифтом не должно приводить к искажению смысла рекламы и способствовать введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемыми услугами.

Указание в рекламе существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования является одной из гарантий соблюдения информационного права потребителей.

Указанные нормы права приняты в интересах потребителя с целью формирования у него правильного (неискаженного и относительно полного) представления о рекламируемом объекте (услуге).

В рассматриваемой рекламе отсутствует информация об объекте рекламирования, способе его приобретения, что способно исказить смысл рекламы и способно ввести в заблуждение потребителя,

Таким образом, рассматриваемая реклама также содержит нарушение требований части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, предусмотренных частями 7 и 8 статьи 28 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодатель - это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно информации, представленной МКУ «Комитет по рекламе», рекламная

конструкция, на которой размещена рассматриваемая реклама, установленная по адресу: г. Тюмень, ул. Республики, район здания 200а/1 принадлежит ООО «Малахит».

Таким образом, ООО «Малахит» (адрес местонахождения: 625035, г.Тюмень, ул.Республики, д.200А, ОГРН 1177232012209, ИНН 7203417265, КПП 720301001, дата регистрации: 20.04.2017) является рекламодателем, и в его действиях содержится нарушение требований части 7 и 8 статьи 28 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем 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.

Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (ч.2 ст.2.1 КоАП РФ).

Объектом правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы, а также регламентированный порядок осуществления предпринимательской деятельности.

Объективную сторону состава административного правонарушения образует распространение рекламы с нарушением требований законодательства о рекламе, а именно: частей 7 -8 статьи 28 Закона о рекламе.

Правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, представляет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям пренебрежительным отношением лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к требованиям, предусмотренным Законом о рекламе, что посягает на установленный порядок в области распространения рекламы.

Часть 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусматривает наступление административной ответственности вне зависимости от наличия/отсутствия отрицательных последствий распространения ненадлежащей рекламы.

Субъектом административного правонарушения по делу № 072/04/14.3-449/2019 выступает – ООО «Малахит» (адрес местонахождения: 625035, г.Тюмень, ул.Республики, д.200А, ОГРН 1177232012209, ИНН 7203417265, КПП 720301001, дата регистрации: 20.04.2017).

ООО «Малахит» вменяемое правонарушение признает, просит учесть, что правонарушение совершено впервые, а общество относится к субъектам малого предпринимательства.

Вина ООО «Малахит» состоит в том, что оно не выполнило установленных Законом о рекламе требований и не предприняло всех зависящих от него мер по их соблюдению.

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

Таким образом, ООО «Малахит», распространяя вышеуказанную рекламу, с нарушением рекламного законодательства, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – город Тюмень.

Время совершения административного правонарушения, установленное материалами дела №072/05/28-15/2019 – 08.02.2019 г.

Дело об административном правонарушении № 072/04/14.3-449/2019 в соответствии с частью 3 статьи 4.1 КоАП РФ рассматривалось с учетом характера совершенного ООО «Малахит» административного правонарушения, обстоятельств смягчающих и отягчающих административную ответственность.

К смягчающим обстоятельствам относится совершение правонарушения впервые.

Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного правонарушения, при рассмотрении дела не установлено.

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 ООО «Малахит» правонарушение в качестве малозначительного недопустимо.

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 «Малахит» относится к категории микропредприятие и внесено в реестр 10.05.2017г.

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.

ООО «Малахит» впервые совершило 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 ООО «Малахит» 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 ООО «Малахит» 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 ООО «Малахит» (адрес местонахождения: 625035, г.Тюмень, ул.Республики, д.200А, ОГРН 1177232012209, ИНН 7203417265, КПП 720301001, дата регистрации: 20.04.2017) 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 <...>