

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 06-119/17Р

о назначении административного наказания

«02» октября 2017 г.

г. Новосибирск

Заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области И.В. Волохина, рассмотрев протокол № 06-119/17Р от «22» августа 2017 г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении ООО «АКД» (ОГРН 1075402017822; ИНН 5402487979; юридический адрес: 630001, г. Новосибирск, ул. Тимирязева, 58/1, каб. 306; дата регистрации юридического лица: 04.12.2007г.) по части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 29.4 КоАП РФ,

в присутствии: представителя ООО «АКД» - <...> (доверенность от 01.08.2017г.),

### УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 4228 от 04.05.2017 г.) по факту распространения в эфире радиостанции «Авторadio» в г. Новосибирске 03.05.2017г. в 09:30 ч., местного времени, рекламной информации о жилом комплексе «Спектр», застройщиком которого является ООО «АКД», с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе».

Как указывает заявитель, используемая в рекламе фраза «в лучшем районе города» является недостоверной, содержащую недостоверную информацию о рекламируемом товаре, поскольку р.п. Кольцово не является районом какого-либо города, в том числе г. Новосибирска, вместе с тем употребление слова «лучший», является некорректным сравнением с иными объектами недвижимости.

По данному факту Новосибирским УФАС России возбуждено дело, в ходе рассмотрения которого установлено следующее.

Реклама, на основании ч.1 ст.3 Закона «О рекламе» - 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.

Информация, распространенная в эфире радиостанции «Авторadio» в г. Новосибирске следующего содержания: «Кому-то нравится красный цвет...А кому-то зеленый. Кто-то любит летать...А кто-то любит поезда. Одним из нас нужен простор...А другим - собственный уютный уголок. Каждый из нас уникален. Но всех объединяет желание жить в лучшем районе города. Жилой Комплекс Спектр. Здесь хорошо каждому. Телефон 399-11-00, ООО АКД. Проектная декларация на сайте спектр54.ру», отвечает всем указанными выше требованиям рекламы, соответственно, является рекламой.

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 (ч.2 ст. 3 Закона «О рекламе»).

Объектом рекламирования в данном случае является строящийся жилой комплекс «Спектр».

В силу п. 1 ч. 3 ст. 5 Закона «О рекламе», недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Согласно разъяснениям Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе", информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

В связи с этим, использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов "лучший", "первый", "номер один", должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами.

Из текста данного рекламного объявления следует, что рекламодатель позиционирует объект – ЖК «Спектр» и его месторасположение в качестве лучшего, что указывает на нарушение п. 1 ч. 3 ст. 5 Закона «О рекламе».

В силу п. 2 ч.3 ст.5 Закона «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.

Как указывается в рассматриваемой рекламе: «...Каждый из нас уникален. Но всех объединяет желание жить в лучшем районе города. Жилой Комплекс Спектр...».

Таким образом, поскольку рассматриваемая реклама распространялась на территории города Новосибирска, из содержания рекламы можно сделать вывод о принадлежности Жилого Комплекса «Спектр» одному из районов города Новосибирска.

В соответствии с информацией с сайта: <http://spectr54.ru/> (Акт осмотра сайта от 18.05.17г.), ЖК «Спектр» расположен по адресу: р.п. Кольцово, 9-й микрорайон, 1 стр.

На основании п. а) ч. 6 ст. 2 Закона Новосибирской области от 16.03.2006 N 4-ОЗ "Об административно-территориальном устройстве Новосибирской области" (принят Постановлением Новосибирского областного Совета депутатов от 28.02.2006 N 4-ОСД), рабочий поселок - населенный пункт с численностью населения не менее 3 тысяч человек, на территории которого находятся промышленные предприятия, стройки, железнодорожные узлы, гидротехнические сооружения, предприятия по производству и переработке сельскохозяйственной продукции и другие экономически важные объекты, а также на территории которого могут располагаться образовательные организации высшего образования и (или) научные организации;

Согласно сведениям из Реестра населенных пунктов Новосибирской области, в состав городского округа входят следующие территориальные единицы: г. Новосибирск, г. Бердск, г. Искитим, г. Обь, р.п. Кольцово.

Рабочий поселок Кольцово является самостоятельно территориальной единицей, не входящей в состав административного деления г. Новосибирска, что подтверждается также Уставом р.п. Кольцово, принятого Решением 36 сессии Совета депутатов рабочего поселка Кольцово от 13.08.2008 №43.

Территория города Новосибирска как городского округа, в пределах которого осуществляется местное самоуправление, определяется границами города Новосибирска. В состав территории городского округа города Новосибирска входит населенный пункт город Новосибирск (Устав г. Новосибирска. Принят решением городского Совета Новосибирска от 27.06.2007 N 616).

Территория города Новосибирска состоит из 10 внутригородских территориальных единиц - районов города Новосибирска, границы которых определяются с учетом экономико-географических и демографических особенностей территории и исторических традиций города Новосибирска: Дзержинский, Железнодорожный, Заельцовский, Калининский, Кировский, Ленинский, Октябрьский, Первомайский, Советский и Центральный.

Таким образом, информация о том, что ЖК «Спектр» расположен в районе, города Новосибирска, является недостоверной в силу п.2 ч.3 ст. 5 Закона «О рекламе».

Согласно информации, размещенной на официальном сайте жилого комплекса «Спектр»: <http://spectr54.ru/> застройщиком является ООО «АКД».

ООО «АКД» сообщило (вх. №2904э от 14.06.17г.), что Общество разместило аудиоролик «ЖК Спектр» в эфире радиостанции «Авторadio - Новосибирск 98,7 FM» на основании Договора №НС-К-14/12-16/29 от 14.12.16г., согласно которому, исполнитель – ООО «ГПМ Радио» обязуется обеспечить размещение предоставленных Заказчиком - ООО «АКД» рекламных материалов в эфире радиоканала в порядке и сроки, установленные Договором и согласованные в Приложениях к нему, а именно, с 01.05.17г. по 31.05.17г. в эфире радиостанции «Авторadio - Новосибирск 98,7 FM», длительностью 28 сек.

Рекламный ролик ЖК «Спектр»- «Все мы разные» был изготовлен ООО «Массфильм» на основании Договора №30/10 от 30.10.14г. по изготовлению видео/аудио продукции, заключенного между ООО «АКД» (Заказчик) и ООО «Массфильм» (Исполнитель).

Согласно п. 3.1., п. 3.3 Договора, ООО «АКД» (Заказчик) обязуется по запросу Исполнителя своевременно предоставлять Исполнителю все материалы и сведения, необходимые последнему для оказания услуг/выполнения работ по Договору. При неисполнении Заказчиком требований п.п. 3.1 настоящего Договора Исполнитель имеет право не приступать к оказанию услуг/выполнению работ либо приостановить оказание услуг/выполнение работ до момента полного исполнения Заказчиком таких обязательств.

Обществом представлены платежные документы и Акт №11 от 28.11.16г. сдачи приемки выполненных работ, согласно которому, Исполнитель выполнил в полном объеме а заказчик принял результаты работ услуг по созданию аудиоролик ЖК «Спектр», хронометражем 28 сек. Замечания и претензии сторон отсутствуют.

Таким образом, лицом, определившим объект рекламирования является лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность в качестве застройщика ЖК «Спектр» - ООО «АКД».

На основании ч.6 ст.38 Закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований пп.1,2, ч. 3 ст. 5 Закона «О рекламе» несет рекламодаделец, в свою очередь, рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (ч.5 ст.3 Закона «О рекламе»).

Из материалов дела следует, что рекламодателем, допустившим размещение рекламной информации с нарушением Закона «О рекламе», является ООО «АКД».

28.07.2017г. в адрес Новосибирского УФАС России ООО «АКД» представлен отзыв (вх. № 7200), согласно которому текст, содержащийся в аудиоролике ЖК «Спектр», не содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами, а также с аналогичными строящимися жилыми комплексами.

Фраза «в лучшем районе города» не относится к деятельности (товаров) конкурентов ООО «АКД», и к объекту рекламирования. Словосочетание «район города» было использовано только как объединение людей с разными предпочтениями. Район выступает не как административная единица, а как обозначение территориальной единицы.

Текст рекламного ролика говорит о том, что в ЖК «Спектр» хорошо всем независимо от предпочтений, независимо от принадлежности территории, что, несмотря на разные взгляды и предпочтения, каждый выбирает для себя собственное оптимальное место для жизни по своим критериям.

В связи с вышеизложенным ООО «АКД» полагает, что требования Закона «О рекламе» при выпуске и использовании названного аудиоролика ЖК «Спектр» были соблюдены.

Как указывает ООО «АКД», Общество учитывает мнение всех потребителей рекламы, узнав, что такие недопонимания возникли, незамедлительно прекратил трансляцию данного аудиоролика и гарантирует, что не будет его больше использовать при рекламировании ЖК «Спектр».

ООО «АКД» понимает всю ответственность при рекламировании объектов долевого строительства и приняло все необходимые меры к устранению нарушения.

ООО «АКД» ранее не привлекалось к административной ответственности за нарушения законодательства РФ о рекламе, всегда старается соблюдать все требования законодательства РФ, является добросовестным застройщиком. Указанный аудиоролик ЖК «Спектр» не причинил тяжких последствий охраняемым общественным правоотношениям.

Данную позицию Новосибирское УФАС России не принимает по последующим основаниям.

В рассматриваемой рекламе отсутствуют сведения о местонахождении ЖК «Спектр», о расположении данного Жилого Комплекса в р.п. Кольцово, его удаленности от города Новосибирска. В тоже время, в тексте рассматриваемой рекламы сообщается следующее: «всех объединяет желание жить в лучшем районе города. Жилой Комплекс Спектр». Таким образом, фраза «Жилой Комплекс Спектр», следующая после фразы «в лучшем районе города» может восприниматься потребителями как факт принадлежности ЖК «Спектр» к районам города Новосибирска, что не подтверждено Обществом, следовательно является нарушением требований, установленным п. 2 ч. 3 ст. 5 Закона «О рекламе».

Кроме того, позиционирование района, в котором расположен ЖК «Спектр», как лучшего района города, без указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение, является нарушением п. 1 ч. 3 ст. 5 Закона «О рекламе».

В соответствии с ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе», нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дата совершения административного правонарушения – 03.05.2017г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Нарушение пп. 1, 2 ч. 3 ст. 5 Закона «О рекламе» а, следовательно, и действия ООО «АКД» образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, согласно которой нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тыс. рублей.

22.08.2017г. ООО «АКД» представило в адрес Новосибирского УФАС России сведения об исполнении Предписания по делу № 56/17 от 17.08.2017г.

В соответствии с п. 7 ст. 4.2 КоАП РФ, добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом,

совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль.

Из материалов дела следует, что у ООО «АКД» имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Срок давности привлечения ООО «АКД» к административной ответственности, установленный статьей 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Согласно ст. 4 Федерального закона от 24.07.2007 г. № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся зарегистрированные в соответствии с законодательством Российской Федерации хозяйственные общества, которые соответствуют условиям установленным частью 1.1 указанной статьи.

На момент рассмотрения дела об административном правонарушении сведения о включении ООО «АКД» в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства отсутствуют.

Таким образом, административное наказание в виде штрафа не может быть заменено на предупреждение, поскольку материалами дела не доказана принадлежность Общества к субъектам малого или среднего предпринимательства.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, финансовое положение лица, наличие смягчающих обстоятельств, а так же отсутствие отягчающих обстоятельств, установленных ст. 4.3 КоАП РФ, руководствуясь статьями 14.3, 23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

#### ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «АКД» (ОГРН 1075402017822; ИНН 5402487979; юридический адрес: 630001, г. Новосибирск, ул. Тимирязева, 58/1, каб. 306; дата регистрации юридического лица: 04.12.2007г.) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.
2. Применить к ООО «АКД» меру ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.