

РЕШЕНИЕ

по делу № 43/04-2017р

Резолютивная часть решения оглашена 21 июля 2017 года

В полном объеме решение изготовлено 21 июля 2017 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Председателя Комиссии: <...> - руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области; Членов Комиссии: <...> начальника отдела ФРИР Кировского УФАС России; <...> -специалиста отдела ФРИР Кировского УФАС России;

в отсутствие:

заявителя: Слободской межрайонной Прокуратуры;

лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

ООО «<...>» и ООО «<...>»;

при ведении протокола <...>

рассмотрев материалы дела № 43/04-2017р по признакам нарушения части 7 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее -Федеральный закон «О рекламе») по факту распространения ООО «<...>» и ООО «<...>» в информационно-развлекательном еженедельнике газете «Скат Инфо Плюс» № 10 (214) от 17.03.2017г. на 1 странице рекламного модуля следующего содержания: «*Реклама. Новостройка в Слободском. + 1 000 руб./м². <...>*»,

УСТАНОВИЛА:

В Кировское УФАС России поступили материалы Слободской межрайонной Прокуратуры по вопросу размещения в информационно-развлекательном еженедельнике газете «Скат Инфо Плюс» № 10 (214) от 17.03.2017г. на 1 странице рекламного модуля следующего содержания: «*Реклама. Новостройка в Слободском. <...>*», которая содержит признаки нарушения части 7 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

Определением от 24.04.2017 возбуждено дело № 43/04-2017р в отношении ООО «Капстрой» (рекламодатель) и ООО «Информационные телевизионные системы» (рекламораспространитель). Рассмотрение назначено на 18.05.2017.

Заявитель - Слободская межрайонная Прокуратура явку представителя не обеспечил, ходатайств об отложении не заявлял.

Ответчик- ООО «<...>» направило представителя главного редактора газеты «<...><...>

Ответчик- ООО «<...>» явку представителя не обеспечил, запрошенные документы не представил.

Определением от 18.05.2017 срок рассмотрения дела № 43/04-2017р продлен до 24.07.2017. Рассмотрение дела назначено на 03.07.2017.

Заявитель -Слободская межрайонная Прокуратура, надлежащим образом уведомленный о дате, месте и времени рассмотрения дела, явку не обеспечил, ходатайств об отложении не заявлял.

Ответчик- ООО «<...>», надлежащим образом уведомленный о дате, месте и времени рассмотрения дела, явку не обеспечил, представителя не направил, запрошенные документы не представил.

Ответчик- ООО «<...> явку представителя не обеспечил, запрошенные документы не представил.

Определением от 03.07.2017 рассмотрение дела отложено на 21.07.2017.

Заявитель -Слободская межрайонная Прокуратура, надлежащим образом уведомленный о дате, месте и времени рассмотрения дела, явку не обеспечил, ходатайств об отложении не заявлял.

Ответчик- ООО «<...>», надлежащим образом уведомленный о дате, месте и времени рассмотрения дела, явку не обеспечил, представителя не направил, запрошенные документы не представил.

Ответчик- ООО «<...> явку представителя не обеспечил, запрошенные документы не представил. Заказное письмо, направленное по юридическому адресу: <...> вернулось с пометкой «отсутствие адреса по указанному адресу».

Комиссия приняла решение о рассмотрении дела в отсутствие ООО «<...> и ООО «<...>».

Изучив материалы дела, комиссия Кировского УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламой является информация, распространяемая 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 понимается товар, средство его индивидуализации, 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 – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация, размещенная в информационно-развлекательном еженедельнике газете «Скат Инфо Плюс» № 10 (214) от 17.03.2017г. на 1 странице, следующего содержания: «Реклама. Новостройка в Слободском. <...>», адресована неопределенному кругу лиц (читателям газеты), направлена на привлечение внимания потенциальных потребителей к квартирам, реализуемым в г. Слободском по адресу: ул. Советская, д. 47-а, способствует формированию интереса к рекламируемым товарам и их продвижению на рынке, и по своему содержанию является рекламой.

На основании [части 7 статьи 28](#) Федерального 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.

В силу части 1 статьи 1 Федерального закона 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" (далее Закон № 214-ФЗ) предметом регулирования настоящего Федерального закона являются отношения, связанные с привлечением денежных средств граждан и юридических лиц для долевого строительства многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости (далее - участники долевого строительства), для возмещения затрат на такое строительство и возникновением у участников долевого строительства права собственности на объекты долевого строительства и права общей долевой собственности на общее имущество в многоквартирном доме и (или) ином объекте недвижимости, а также устанавливает гарантии защиты прав, законных интересов и имущества участников долевого строительства.

Согласно [пункту 1 части 2 статьи 1](#) Закона № 214-ФЗ привлечение денежных средств граждан, связанное с возникающим у граждан правом собственности на жилые помещения в многоквартирных домах, которые на момент привлечения таких денежных средств граждан не введены в эксплуатацию в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности, допускается только на основании договора участия в долевом строительстве.

Частью 1 статьи 3 Закона № 214-ФЗ определено, что застройщик вправе привлекать денежные средства участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирного дома и (или) иных объектов недвижимости только после получения в установленном [порядке](#) разрешения на строительство, опубликования, размещения и (или) представления проектной декларации в соответствии с настоящим Федеральным законом и государственной регистрации застройщиком права собственности на земельный участок, предоставленный для строительства (создания) многоквартирного дома и (или) иных объектов недвижимости, в состав которых будут входить объекты долевого строительства, либо договора аренды, договора субаренды такого земельного участка.

Согласно [части 1 статьи 19](#) Закона № 214-ФЗ проектная декларация включает в себя информацию о застройщике и информацию о проекте строительства и определяет объем прав застройщика на привлечение денежных средств граждан и юридических лиц для строительства (создания) многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости, указанных в такой проектной декларации. Проектная декларация является официальным документом, удостоверяющим факты, влекущие за собой юридические последствия для застройщика.

В [пункте 26](#) Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 58 разъяснено, что если привлечение денежных средств участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирного дома и (или) иного объекта недвижимости осуществляется с помощью производства, размещения и распространения рекламы, связанной с таким привлечением денежных средств, проектная декларация публикуется застройщиком в средствах массовой информации и (или) размещается в информационно-телекоммуникационных сетях общего пользования (в том числе в сети Интернет). При проверке соблюдения названных требований следует исходить из того, что реклама должна содержать указание на конкретный источник необходимой информации.

В рассматриваемом случае информация размещена посредством рекламы, следовательно, сведения о застройщике и проектной декларации, обязательны для указания.

Целью опубликования и размещения проектной декларации в средствах массовой информации является предоставление возможности потребителю ознакомиться с

информацией о застройщике и проекте строительства.

Наличие у потребителей рекламы потенциальной возможности получить необходимую информацию, обратившись к рекламодателю по телефону, приведенному в рекламе, или при посещении его интернет-сайта не освобождает рекламодателя от исполнения обязанности, предусмотренной [частью 7 статьи 28](#) Федерального закона «О рекламе».

Многоквартирный дом по адресу: г. <...>, является объектом долевого строительства, исходя из следующего.

Согласно Проектной декларации на строительство (с изменениями от 01.03.2017, размещенной на сайте <...>застройщиком многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу: г. <...>, является ООО «<...>». Разрешение на строительство № <...>выдано Администрацией муниципального образования «город Слободской» (срок действия до 19.08.2017), окончание строительства 2 квартал 2017 года. Способ исполнения обязательств застройщика по договору долевого участия определен 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".

На момент размещения рекламы в информационно-развлекательном еженедельнике газете «Скат Инфо Плюс» № 10 (214) от 17.03.2017г. на 1 странице следующего содержания: «Реклама. Новостройка в Слободском. <...>» не был сдан в эксплуатацию многоквартирный жилой дом по адресу: г. Слободской, <...>информация о котором указана в спорной рекламе, следовательно, рассматриваемая реклама направлена на привлечение денежных средств участников долевого строительства для строительства рекламируемого многоквартирного дома.

Поскольку проектной декларацией предусмотрено привлечение денежных средств в порядке заключения договоров долевого участия в строительстве, то спорная реклама, размещенная до ввода дома в эксплуатацию (2 квартал 2017) в любом случае должна соответствовать императивным требованиям части 7 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

Комиссией не может быть принят во внимание довод ООО «<...>» о том, что информация, предусмотренная ч. 7 ст. 28 Федерального закона «О рекламе», указана в рекламе, по следующим основаниям.

Комиссией оценен оригинал газеты «<...>» № 10 (214) от 17.03.2017г., представленный в материалы дела, как Заявителем, так и Ответчиком, копия первой страницы газеты, представленная типографией ЗАО «<...>», а также рекламный макет, представленный Ответчиком в материалы дела.

Так, в газете указана следующая информация: «Реклама. Новостройка в Слободском. + 1 000 руб./м². <...>». При этом информация, указанная мелким белым шрифтом внизу рекламного модуля напечатана таким образом, что она не читаема.

В представленном макете, планируемом к размещению, указана следующая информация: «Реклама. Новостройка в Слободском. <...>», внизу мелким шрифтом указано: «Застройщик ООО «<...><...>Предложение не является публичной офертой, подробности у специалистов отдела продаж «<...>», но вышеуказанная информация на оригинале газеты не поддается прочтению, следовательно, информация для потребителей о рекламируемой финансовой услуге в полном объеме с учетом требований ч. 7 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» не доведена.

Размещение привлекательной для потребителя информации крупным шрифтом, такой как: «Новостройка в Слободском <...>», и мелким шрифтом (в цветовой гамме затрудняющей ее прочтение с учетом всего цветового фона рекламы) не поддающейся прочтению информации

о застройщике и проектной декларации, свидетельствует о недобросовестности вышеуказанной рекламы.

Использование мелкого шрифта и цветовой гаммы затруднительной для прочтения потребителем, несмотря на формальное наличие в рекламе существенной информации о рекламируемой финансовой услуге, вводит потребителя в заблуждение и искажает содержание рекламы в целом в части доведения ее до потребителя должным образом.

Реклама оценивается со стороны обычного потребителя, который не обладает специальными знаниями в рекламируемой сфере. Если по причине мелкого нечитаемого текста потребителем не воспринимается необходимая информация, то такое предоставление информации равнозначно ее фактическому отсутствию.

Затруднительное прочтение существенной информации о застройщике и проектной декларации после выхода газеты из печати подтверждается документами, представленными типографией ЗАО «<...>» в ответ на запрос Кировского УФАС России (вх. № 4308 от 19.06.2017).

ЗАО «<...>» сообщило, что макеты газет, отправляемые для печати в типографию, поступают по телекоммуникационным каналам связи, спорный макет не сохранился. К письменным пояснениям приложены следующие документы: копия тиражной заявки ООО «Информационные телевизионные системы» № 10 (№ заказа 3310), копия счета на оплату № 823 от 15.03.2017 (полиграфические работы, газета «<...><...>» на сумму 49 800 руб., копия акта <...>, подписанного сторонами, копия <...>, копия платежного поручения <...> (оплата по счету от 15.03.2017 за полиграфические услуги, сумма 49 800 руб.), копия договора на выполнение полиграфических работ № 15-060 от 12.11.2015, заключенного ЗАО «<...>» (Исполнитель) и ООО «<...>» (Заказчик), копия первой печатной страницы номера газеты «<...>»

Предметом договора на выполнение полиграфических работ № 15-060 от 12.11.2015 (далее Договор) является выполнение Исполнителем полиграфических работ (допечатная подготовка, печать) и услуг экспедиционного участка по качественному и своевременному изготовлению тиражей газеты «<...>» (пункт 1.1.).

Согласно пункту 1.4. Договора Заказчик, не позднее, чем за 2 дня до выхода тиража согласовывает с Исполнителем средствами оперативной связи (телефонограмма, факс, электронная почта) изменения формата, объема, тиража, красочности и других характеристик газеты и высылает тиражную заявку, приложение № 4 к договору).

Согласно пункту 2.1. Договора Исполнитель печатает газетное издание Заказчика на бумаге типографии, соответствующей техническим требованиям полиграфического оборудования Исполнителя, вид, формат, плотность газетной/офсетной бумаги согласовывается сторонами.

Пунктом 2.3. Договора определено, что Исполнитель обеспечивает качество полиграфических работ согласно «Технической спецификации для 4-х красочной печати газет», разработанной в соответствии со стандартами ISO 12647-3 и ОСТ 29.66-90 при условии соблюдения Заказчиком всех технологических требований.

Исходя из пункта 2.6. Договора недостачу или бракованные экземпляры газет, если они признаны таковыми (на основании предъявленных по электронной почте фотоматериалов, а также предоставления оригиналов брака), Исполнитель возмещает только после получения претензионных материалов и обязательного возврата Заказчиком максимально возможного количества бракованных экземпляров газеты, в 7- дневный срок с даты выхода тиража. По истечении 7-дневного срока претензии не принимаются.

Согласно пункту 4.3. Договора Заказчик отвечает за передачу полного комплекта файлов полос в цифровом формате в принимающий центр Исполнителя, непосредственно по месту

нахождения Исполнителя на носителях <...>.

Согласно пункту 4.4. Договора в случае обнаружения Исполнителем брака на этапе вывода пластин (отсутствие модулей, фотографии с низким разрешением, нечитабельный текст) в связи с несоблюдением Заказчиком технической спецификации к подготовке оригиналов для печати газет Заказчик обязан возместить дополнительные затраты Исполнителя по выводу дополнительных пластин.

В соответствии с пунктом 4.7 Договора Исполнитель не несет ответственности за качество, если полосы в цифровом формате получены с явными нарушениями спецификации. Неоспоримые нарушения технических требований: неправильный формат полосы; шрифты не внедрены в файл; неправильный формат графических элементов; неправильные цветовые режимы (RGB, Lab и т.п.).

Ответчиком не представлено документов, подтверждающих направление претензий в адрес типографии в соответствии с условиями договора, в связи с нечитаемым текстом спорного рекламного модуля финансовых услуг.

Исходя из представленных документов, Комиссия делает вывод, что рекламодателем и рекламораспространителем требования ч. 7 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» в полном объеме не исполнены.

Таким образом, рекламная информация в информационно-развлекательном еженедельнике газете «Скат Инфо Плюс» <...>. на 1 странице следующего содержания: «Реклама. Новостройка в Слободском. <...>», не содержит сведений о застройщике, о месте и способах получения проектной декларации для долевого строительства многоквартирного жилого дома по адресу: г. <...> и размещена с нарушением части 7 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

С учетом названных обстоятельств и положений ч. 7 ст. 28 Федерального закона «О рекламе», следует признать, что рассматриваемая реклама не отвечает требованиям данного закона.

В соответствии с ч. 6, ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение части 7 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» несет как рекламодатель (изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо), так и рекламораспространитель (лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств).

Газета «<...>» зарегистрировано как средство массовой информации согласно свидетельству <...> тематика издания- информационно-развлекательная, реклама в соответствии с законодательством РФ о рекламе.

Согласно Уставу редакции газеты учредителем являются граждане: <...>. и <...> Редакция газеты является структурным подразделением Учредителей и действует на основе профессиональной самостоятельности. Директором ООО «Информационные телевизионные системы» является <...> (протокол № 1 собрания участников от 15.12.2011). Главным редактором редакции СМИ газеты «<...>» является <...> который руководит работой редакции.

Из документов, представленных в материалы дела, а именно: договора на оказание услуг <...> заключенного ООО «<...>» (Заказчик) с ООО «<...>» (Исполнитель), счета на оплату № <...>, выставленного ООО «<...>» на сумму <...>, платежного поручения № <...>, в котором указано что реклама в газете по счету № <...> оплачена ООО «<...>» по взаимоотношениям с ООО <...>, рекламодателем спорной рекламы в газете «<...>» является ООО «<...>», а рекламораспространителем ООО «<...>».

Учитывая тот факт, что на момент принятия решения спорная реклама не размещается, в

связи с истечением срока действия договора «<...>», Комиссия решила предписание об устранении нарушения рекламного законодательства ООО «<...>» и ООО «<...>» не выдавать.

На основании ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе 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 тысяч до пятисот тысяч рублей.

Комиссия считает необходимым передать материалы уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО «<...>» и ООО «<...>» и их должностных лиц.

Руководствуясь ст. 3, ч. 7 ст. 28, ст. 33, ст. 36, ст. 38 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, Комиссия,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать рекламу следующего содержания: «Реклама.<...>», размещенную в информационно-развлекательном еженедельнике газете «<...>» № 10 (214) от 17.03.2017 на 1 странице, ненадлежащей, так как она противоречит части 7 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения части 7 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» ООО «<...>» и ООО «<...>» не выдавать.

3. Передать материалы уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении <...> и их должностных лиц.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>