

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания

27.08.2019

ДЕЛО № 073/04/14.3-15813/2019

г. Ульяновск

Заместитель руководителя - начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области <...>, рассмотрев материалы дела о совершении **обществом с ограниченной ответственностью «Базис»** (далее - *ООО «Базис», общество*), ОГРН 1147325003979, ИНН 7325129793, расположенным по адресу: 432017, г. Ульяновск, ул. Ленина, д. 22, корп. 2, правонарушения, предусмотренного **частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях**, в отсутствие представителя ООО «Базис» (о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

В ходе осуществления текущего контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе сотрудниками Ульяновского УФАС России в апреле 2019 года (10.04.2019) установлен факт размещения на доме, расположенном по адресу: г. Ульяновск, ул. Транспортная, д. 68, рекламы строящегося многоквартирного дома по ул. Транспортной (д. 68) г. Ульяновска: *«САМЫЙ ЛУЧШИЙ ДОМ»*.

По указанному факту Ульяновским УФАС России определением от 30.04.2019 возбуждено дело № 073/05/5-15666/2019 по признакам нарушения п.п. 1 и 4 ч. 2 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*). К участию в деле привлечено лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ООО «Базис».

Решением Ульяновского УФАС России от 10.06.2019 (резолютивная часть решения объявлена 29.05.2019) по делу № 073/05/5-15666/2019 реклама: *«САМЫЙ ЛУЧШИЙ ДОМ»*, размещенная на фасаде дома, расположенного по адресу: г. Ульяновск, ул. Транспортная, д. 68, признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п.п. 1 и 4 ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе». Материалы дела переданы уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о рекламе.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России <...> вынесено определение от 18.07.2019 о возбуждении в отношении ООО «Базис»

дела об административном правонарушении № 073/04/14.3-15813/2019 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении назначено в Ульяновском УФАС России на 15.08.2019 в 14 час. 00 мин. Определение от 18.07.2019 (исх. № 3701-05 от 18.07.2019) направлено ООО «Базис»: на адрес электронной почты общества <...> 18.07.2019 в 08 час. 59 мин.; по адресу места нахождения общества, указанному в Едином государственном реестре юридических лиц (432017, г. Ульяновск, ул. Ленина, д. 22, корп. 2), - заказным письмом с уведомлением № 43206837552940 от 18.07.2019, которое, согласно сведениям с официального сайта ФГУП «Почта России», адресатом получено 25.07.2019.

ООО «Базис» в Ульяновское УФАС представлены письменные пояснения по делу № 073/04/14.3-15813/2019 и выписка из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства от 22.07.2019 в отношении общества (исх. б/н от 22.07.2019, вх. № 4968 от 23.07.2019). Согласно письменным пояснениям ООО «Базис» общество впервые привлекается к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства. ООО «Базис» 01.08.2016 включено в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства и отнесено к категории «микропредприятие». Общество просит применить меру административной ответственности в виде предупреждения.

На основании ст.ст. 28.1 - 28.3, 28.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях временно исполняющим обязанности руководителя Ульяновского УФАС России <...> в отношении ООО «Базис», в отсутствие представителя общества, составлен протокол об административном правонарушении № 202 от 15.08.2019 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Копия протокола об административном правонарушении № 202 от 15.08.2019 и определение от 15.08.2019 о назначении рассмотрения дела № 073/04/14.3-15813/2019 в Ульяновском УФАС России на 27.08.2019 в 14 час. 00 мин. (исх. № 4231-05 от 15.08.2019) направлены ООО «Базис» по адресу места нахождения юридического лица, указанному в Едином государственном реестре юридических лиц (432017, г. Ульяновск, ул. Ленина, д. 22, корп. 2), - заказным письмом с уведомлением № 43206838552505 от 16.08.2019, которое 20.08.2019 получено адресатом.

На рассмотрение дела 27.08.2019 в Ульяновское УФАС России представитель ООО «Базис» не явился, обществом представлены письменные пояснения по делу № 073/04/14.3-15813/2019, выписка из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства от 22.07.2019 в отношении общества, а также бухгалтерский баланс общества на 30.06.2019 и отчет о финансовых результатах за январь - июнь 2019 года (исх. б/н от 22.08.2019, вх. № 5688 от 22.08.2019). Из письменных пояснений ООО «Базис» следует, что общество впервые привлекается к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства. ООО «Базис» 01.08.2016 включено в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства и отнесено к категории «микропредприятие». Общество является застройщиком строящегося жилого дома и находится в сложной финансово-экономической ситуации. ООО «Базис» просит применить меру административной ответственности в виде предупреждения.

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 073/05/5-15666/2019 и дела об административном правонарушении № 073/04/14.3-15813/2019 усматривается следующее.

В ходе осуществления текущего контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе сотрудниками Ульяновского УФАС России в апреле 2019 года (10.04.2019) установлен факт размещения на доме, расположенном по адресу: г. Ульяновск, ул. Транспортная, д. 68, рекламы строящегося многоквартирного дома по ул. Транспортной (д. 68) г. Ульяновска: «САМЫЙ ЛУЧШИЙ ДОМ».

Реклама имеет следующее содержание. В верхней части рекламы указано: «САМЫЙ ЛУЧШИЙ ДОМ тел. 760-238 моб. 8902 210 72 78». Ниже размещено изображение двух многоквартирных домов. По нижнему краю рекламы указано: «сайт: транспортная68.рф». Иные сведения в рекламе отсутствуют.

Застройщиком дома является ООО «Базис» (разрешение на строительство № 73-73-839-2017 от 21.11.2017, выданное Администрацией г. Ульяновска).

В соответствии с п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - 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.

Согласно п. 1 ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В соответствии с п. 4 ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

Согласно п. 1 ст. 14.3 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем некорректного сравнения хозяйствующего субъекта и (или) его товара с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром, в том числе, сравнение с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром путем использования слов «лучший», «первый», «номер один», «самый», «только», «единственный», иных слов или обозначений, создающих впечатление о превосходстве товара и (или) хозяйствующего субъекта, без указания конкретных характеристик или параметров сравнения, имеющих объективное подтверждение, либо в случае, если утверждения, содержащие указанные слова, являются ложными, неточными или искаженными.

Использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например, путем употребления слов «самый», «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

В рассматриваемой рекламе приведена сравнительная характеристика строящегося многоквартирного дома по ул. Транспортной, д. 68 г. Ульяновска с иными аналогичными домами путем использования слов «самый лучший» без указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение, в отсутствие документального подтверждения достоверности указанного сравнения в части превосходства многоквартирного дома, застройщиком которого является ООО «Базис», над домами конкурентов. Более того, указанная реклама свидетельствует о том, что ни один из других застройщиков, действующих на данном рынке и в данном регионе, не имеет таких показателей относительно качества строительства многоквартирных домов.

В ходе рассмотрения дела № 073/05/5-15666/2019 ООО «Базис» пояснило (исх. б/н от 24.05.2019, вх. № 3428 от 24.05.2019; устные пояснения представителя общества на рассмотрении дела 29.05.2019), что фраза «самый лучший дом», размещенная на плакате с изображением строящегося многоквартирного дома, является лозунгом (девизом) для рабочих и специалистов подрядных организаций, привлеченных на строительство объекта, и направлена на мотивацию указанных лиц качественно выполнять все производимые работы на объекте. Документы, связанные с производством и размещением рекламы, не оформлялись. Реклама самостоятельно, с применением обычных крепежей (шурупов), прикреплена к фасаду деревянного дома (г. Ульяновск, ул. Транспортная, д. 68), используемого в качестве бытового помещения для строителей. В иных местах указанная реклама не распространяется.

Однако довод ООО «Базис» о том, что информация, размещенная на рекламном плакате, обращена только к лицам, осуществляющим строительство многоквартирного дома по ул. Транспортной, д. 68 г. Ульяновска, не может быть принят во внимание, поскольку реклама доступна для восприятия неограниченному кругу лиц (реклама размещена на фасаде дома, обращенном на улицу, по которой осуществляют движение пешеходы и транспорт, в том числе общественный). Кроме того, плакат содержит информацию, явно ориентированную на неопределенный круг лиц: номера телефонов - «тел. 760-238 моб. 8902 210 72 78», адрес сайта в сети «Интернет» - «сайт: транспортная68.рф». Информация несет в себе все признаки рекламы, указанные в п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Решением Ульяновского УФАС России от 10.06.2019 (резолютивная часть решения объявлена 29.05.2019) по делу № 073/05/5-15666/2019 реклама: «САМЫЙ ЛУЧШИЙ ДОМ», размещенная на фасаде дома, расположенного по адресу: г. Ульяновск, ул. Транспортная, д. 68, признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п.п. 1 и 4 ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

На основании указанного решения ООО «Базис» Ульяновским УФАС России выдано предписание № 4 от 10.06.2019 о прекращении нарушения законодательства о рекламе путём совершения действий, направленных на прекращение нарушения требований п.п. 1 и 4 ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе», а именно путём удаления из рассматриваемой рекламы слов «САМЫЙ», «ЛУЧШИЙ» либо прекращения распространения рекламы. ООО «Базис» уведомило об исполнении предписания, представив фотографии рекламы с внесёнными изменениями (исх. б/н от 25.06.2019, вх. № 4244 от 25.06.2019).

Согласно ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 2 ст. 5 указанного Федерального закона, несет рекламодаделец.

В соответствии с п.п. 5, 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламораспространителем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем и рекламораспространителем в данном случае является ООО «Базис».

Нарушение рекламоделами, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (*Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ*) нарушение рекламоделами, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, 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 должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Следовательно, ООО «Базис» совершено административное правонарушение, предусмотренное ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

При назначении административного наказания учитываются характер совершенного административного правонарушения, степень вины лица в совершении правонарушения. В частности, учитывается, что в данном случае нарушено право потребителей рекламы на получение добросовестной рекламы.

Кроме того, состав правонарушения, квалифицируемого по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, является формальным, и угроза охраняемым общественным отношениям заключается не только в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении ООО «Базис» к исполнению публично-правовых

обязанностей, установленных законодательством.

Обстоятельства, признаваемые отягчающими административную ответственность, отсутствуют.

Обстоятельствами, смягчающими административную ответственность, являются оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении, а также 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 (п.п. 4 и 7 ч. 1 ст. 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях).

Из письменных пояснений ООО «Базис» (исх. б/н от 22.08.2019, вх. № 5688 от 22.08.2019) следует, что общество находится в сложной финансово-экономической ситуации. Согласно отчету о финансовых результатах за январь - июнь 2019 года убыток ООО «Базис» за 1-ое полугодие 2019 года составил 323 тыс. рублей.

Вместе с тем, основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное ООО «Базис», несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы.

Согласно п.п. 18, 18.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения 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. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Аналогичная правовая позиция закреплена в п. 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях».

Указанные обстоятельства исключают применение в данном случае ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ООО «Базис» 01.08.2016 включено в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства как микропредприятие, что подтверждается сведениями из

реестра от 27.08.2019 № ЮЭ9965-19-6583560. Общество ранее к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не привлекалось.

В соответствии со ст. 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях:

1. 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.

2. Административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

3. В случае замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение дополнительное административное наказание, предусмотренное соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, не применяется.

Согласно ч.ч. 1, 2 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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.

В соответствии с ч. 3 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или

юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Поскольку ООО «Базис» к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях ранее не привлекалось, при вынесении настоящего постановления, с учетом вышеприведенных норм Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на административное наказание в виде предупреждения.

Руководствуясь статьями 3.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, 29.6, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях общества с ограниченной ответственностью «Базис», ОГРН 1147325003979, ИНН 7325129793, наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить обществу с ограниченной ответственностью «Базис», ОГРН 1147325003979, ИНН 7325129793, административное наказание в виде предупреждения.

На постановление может быть подана жалоба вышестоящему должностному лицу, в Федеральную антимонопольную службу (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11) либо в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством Российской Федерации в течение десяти дней со дня получения копии постановления.

Заместитель руководителя управления -

начальник отдела

<...>