ИП <…>

_____

_____

_____

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 17-14.3 ч.1/2018 об административном правонарушении

14 февраля 2018 года г. Челябинск

Заместитель руководителя – начальник отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России), <…>, рассмотрев материалы административного дела № 17-14.3 ч.1/2018, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <…> по факту распространения 07.08.2017 в системе Яндекс.Директ и 03.08.2017 в системе Google. AdWords рекламы со сведениями: «Камакура-доставка…Быстрая доставка по Челябинску. Акции, скидки, подарки /city-sushi74.ru. Реклама» с нарушением требования статьи 8 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

в присутствии <…>, надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела,

в присутствии главного специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России <…>,

исследовав материалы дела, разъяснив лицу, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, права, а именно: знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы и иные процессуальные права и обязанности, предусмотренные Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со статьей 51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) при осуществлении государственного контроля за соблюдением рекламного законодательства установлено следующее.

В Челябинское УФАС России поступило заявление общества с ограниченной ответственностью «Коллегия» (далее – Заявитель, ООО «Коллегия») о распространении в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» ненадлежащей рекламы Интернет-магазина по доставке суши city-sushi74.ru, в которой не указаны сведения о продавце товара.

В письме вх. № 11113 от 28.08.2017 ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ» на запрос Челябинского УФАС России сообщило, что администратором доменного имени city-sushi74.ru является гр. <…>

Челябинское УФАС России направило в адрес <…> запрос о предоставлении сведений и документов. В письме вх. № 12217 от 19.09.2017 <…> указал, что администратором домена не является, правоотношений с гр. <…> не имеет.

В письме вх. № 11180 от 29.08.2017 ООО «Яндекс» по запросу Челябинского УФАС России указало, что рекламное объявление с текстом: «Камакура-доставка суши Челябинск city-sushi74.ru…» размещено гр. <…> на условиях Оферты на оказание услуг «Яндекс.Директ».

В письме вх. № 10722 от 17.08.2017 ПАО «МТС» по запросу Челябинского УФАС России указало, что указанный в рекламе телефонный номер <…> с 17.04.2012 принадлежит гр. <…>

Из представленных заявителем материалов усматривается, что постановлением и.о. начальника полиции «Советский» УМВД России по г. Челябинску <…> от 14.08.2017 отказано ООО «Коллегия» в возбуждении уголовного дела в отношении ИП <…>, поскольку усматриваются гражданско-правовые отношения. В постановлении указано, что опрошенный гр. <…> пояснил, что является индивидуальным предпринимателем, занимается продажей и доставкой суши путем продаж через Интернет-ресурс. В 2017 года на одном из Интернет-форумов заказал настройку и разработку рекламы своей компании, так как сам не разбирается в этом, оплату произвел после выполнения работ через Интернет. Интернет-ресурс привязан к его номеру телефона и он может им пользоваться.

Рассмотрение материалов приводит к следующим выводам.

В системе Яндекс.Директ 07.08.2017 размещено рекламное объявление с текстом «Камакура-доставка суши Челябинск/Суши от 40 руб. Быстрая доставка по Челябинску. Акции, скидки, подарки /city-sushi74.ru. Реклама». Факт размещения рекламы подтверждается скрин-шотами от 07.08.2017 с результатами поисковых запросов по набору слов «камакура суши» представленными Заявителем.

В системе Google. AdWords 03.08.2017 размещено рекламное объявление «Камакура-доставка роллов - в Челябинске/Суши от 40 руб. Быстрая доставка по Челябинску. Акции, скидки, подарки /city-sushi74.ru. Реклама». Факт размещения рекламы подтверждается скрин-шотами от 03.08.2017 с результатами поисковых запросов по набору слов «камакура» представленными Заявителем. Также факт размещения рекламы подтверждает актом осмотра № 110/1-2017 от 11.08.2017, составленным специалистами Челябинского УФАС России.

Рассматриваемые рекламные объявления о доставке суши, роллов в городе Челябинске через Интернет-сайт city-sushi74.ru со словом «Камакура» размещены в Яндекс. Директ и Google. AdWords ИП <…>, что усматривается из письма ООО «Яндекс» вх. № 11180 от 29.08.2017 и объяснений ИП <…> изложенных в постановлении об отказе в возбуждении дела.

Согласно статье 8 Федерального закона «О рекламе» в рекламе товаров при дистанционном способе их продажи должны быть указаны сведения о продавце таких товаров: наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица; фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

Информация об оформлении заказа и его доставке в Челябинске через Интернет-сайт city-sushi74.ru подпадает под понятие дистанционного способа продажи товаров, следовательно, в такой рекламе должна быть указана информация, предусмотренная статьей 8 Федерального закона «О рекламе». Поскольку в рассматриваемой рекламе отсутствует указанная информация реклама ИП <…> нарушает статью 8 Федерального закона «О рекламе».

Согласно статье 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение статьи 8 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель.

Согласно статье 3 Закона о рекламе рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Исходя из понятия рекламодателя, изложенного в статье 3 Закона о рекламе это, по сути, заказчик рекламы, т.е. то лицо, в чьих интересах осуществляется распространение и размещение рекламы. Соответственно таким лицом могут выступать изготовитель, продавец, фирма, оказывающая услуги, частное лицо и так далее.

Рекламодателем рекламы является ИП <…>, как лицо осуществляющее предпринимательскую деятельность посредством Интернет-сайта city-sushi74.ru в интересах которого размещена реклама.

Распространение ненадлежащей рекламы также установлено решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 19 декабря 2017 года по делу № 112-08/2017.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 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 пятьсот рублей; должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с примечанием к статье 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица.

ИП <…> зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя, поэтому он подлежит административной ответственности как должностное лицо.

Статья 1.5. КоАП РФ устанавливает, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Материалами дела установлено, что ИП <…> в отсутствие объективно непреодолимых препятствий, имел реальную возможность не размещать в системах Яндекс.Директ и Google. AdWords рекламы со сведениями: «Камакура… city-sushi74.ru. Реклама», в которой отсутствуют сведения о продавце таких товаров с нарушением требований статьи 8 Федерального закона «О рекламе», однако им не были приняты соответствующие меры, что доказывает факт наличия у ИП

<…> вины в совершении вменяемого ему нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Вина ИП <…> выразилась в необеспечении выполнения требований законодательства о рекламе при распространении в системах Яндекс.Директ и Google. AdWords рекламы со сведениями: «Камакура… city-sushi74.ru. Реклама», в которой отсутствуют сведения о продавце таких товаров, в результате чего допущено нарушение требований статьи 8 Федерального закона «О рекламе.

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет один год со дня совершения административного правонарушения (часть 1 статьи 4.5 КоАП РФ).

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 5 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда РФ от 8.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» рассматривая дела о привлечении лиц к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе, суды должны учитывать, что срок давности привлечения к административной ответственности начинает течь с момента совершения такого правонарушения, а не с момента принятия антимонопольным органом решения о нарушении законодательства о рекламе.

Актом осмотра № 110/1-2017, составленным специалистами Челябинского УФАС России, зафиксировано нарушение рекламного законодательства 11 августа 2017 года.

Таким образом, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ годичный срок давности для привлечения ИП <…> к административной ответственности в связи с размещением рассматриваемой рекламы истекает 11 августа 2018 года, в связи с чем привлечение ИП <…> к административной ответственности осуществляется в пределах срока давности.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих ИП <…> надлежащему соблюдению требований статьи 8 Федерального закона «О рекламе», Челябинским УФАС России не выявлено.

У ИП <…> отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно – для соблюдения требований статьи 8 Федерального закона «О рекламе». Однако ИП <…> не принял необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

При таких обстоятельствах ИП <…> признается виновным в совершении административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, исключающих вину ИП <…> в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

Статьей 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлено, 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 выписке из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства от 14.02.2018 ИЭ9965-18-1022844 ИП Тарасов М.Ю. является микропредприятием.

В силу 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.

ИП <…> впервые совершил нарушение рекламного законодательства, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, отсутствуют.

С учетом изложенного, при наличии обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса административное наказание ИП Тарасову М.Ю. в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях подлежит замене на предупреждение.

С учетом положений ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, закрепившей цели административного наказания, предупреждение является официальным предостережением юридического 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 индивидуального предпринимателя <…> (_____

_____

_____

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 индивидуальному предпринимателю <…> 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 суток 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.

Постановление объявлено 14 февраля 2018 года в присутствии ИП <…>.

Заместитель руководителя-

начальник отдела <…>