

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 1-22/06-2014
об административном правонарушении

07 февраля 2014 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области, рассмотрев протокол № 1-22/06-2014 и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица ООО УК «Комфорт Девелопмент» - директора <...>, при его участии.

УСТАНОВИЛ:

Главным специалистом-экспертом отдела контроля закупок, органов власти и рекламы Пензенского УФАС России <...> составлен протокол от 24 января 2014 года № 1-22/06-2014 в отношении должностного лица ООО УК «Комфорт Девелопмент» - директора <...>, в связи с совершением деяния, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

Из протокола об административном правонарушении от 24.01.2014 № 1-22/06-2014 и материалов дела следует, что решением Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области по рассмотрению дела о нарушении законодательства о рекламе от 25 декабря 2013 года по делу № 3-01/35-2013 реклама «Суши. Роллы. ОВЕРТАЙМ. www.ROLLSUSHI.RU. ДОСТАВКА шашлыков и роллов. Скидка на новинки 25%. 29-59-29», распространяемая в г. Пензе в августе 2013 г. дистанционным способом в жилых многоквартирных домах по адресу: ул. Ладожская, 154, 158, 162, 164; ул. 65-лет Победы, 1, 3, 9; ул. Лядова, 24а, ул. Фурманова, 21; ул. М.Крылова, 13; ул. Красная, 74, размещенная на оборотной стороне квитанции за услуги ЖКХ, признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»).

В соответствии с частью 1 статьи 28.1 КоАП РФ непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, является поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 настоящего Кодекса.

При рассмотрении настоящего дела директор ООО УК «Комфорт Девелопмент» <...> факт нарушения законодательства о рекламе признал. Каких-либо ходатайств не заявлял.

Рассмотрев материалы настоящего административного дела, представленные материалы дела о нарушении законодательства о рекламе № 3-01/35-2013, выслушав объяснения директора ООО УК «Комфорт Девелопмент» <...>, прихожу к следующему.

Факт совершения ООО УК «Комфорт Девелопмент» действий по распространению ненадлежащей рекламы доказан в ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе и подтверждается представленными

доказательствами.

Из материалов настоящего административного дела и дела о нарушении законодательства о рекламе № 3-01/35-2013 следует, что в Пензенское УФАС России 06.12.2013 поступили материалы, представленные Прокуратурой Пензенской области, по поводу распространения рекламы «доставка шашлыков и роллов», размещенной на платежном документе (квитанция за август 2013 г.) с нарушениями законодательства о рекламе.

Пензенским УФАС России определением от 10.12.2013 по факту распространения рекламы дистанционным способом, возбуждено дело № 3-01/35-2013 по признакам нарушения статьи 8 ФЗ «О рекламе». К участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечено ООО УК «Комфорт Девелопмент».

Решением Комиссии установлено, что информация, размещенная на оборотной стороне квитанции за услуги ЖКХ, распространяемая в августе 2013 года в многоквартирных домах г. Пензы, имеет следующее содержание: «Суши. Роллы. ОВЕРТАЙМ. www.ROLLSUSHI.RU. ДОСТАВКА шашлыков и роллов. Скидка на новинки 25%...».

В соответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. При этом под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Иными словами, информация, признаваемая рекламой, должна удовлетворять следующим условиям, а именно:

- предназначаться для неопределенного круга лиц;
- привлекать, формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования;
- способствовать продвижению объекта рекламирования (товара) на рынке.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правонарушения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке и закрепить его образ в памяти потребителя.

Рассматриваемая информация по своему содержанию и целевой направленности является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования, формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

В рекламе содержится информация: «ДОСТАВКА шашлыков и роллов», имеется указание на адрес сайта в сети Интернет www.ROLLSUSHI.RU., указано на возможность доставки по телефону.

Установлено, что доставка заказа осуществляется индивидуальным предпринимателем Г<...>.

Указанная на оборотной стороне квитанции информация позволяет сделать вывод, что в данном случае имеет место реклама товаров при дистанционном способе их продажи.

Согласно пункту 1 статьи 26.1 Федерального закона от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» дистанционным способом продажи товара считается заключение договора розничной купли-продажи на основании ознакомления потребителя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, проспектов, буклетов, фотоснимков, средств связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и других) или иными исключаящими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара) способами.

Порядок продажи товара дистанционным способом регулируется Правилами продажи товаров дистанционным способом, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 № 612 (далее – Правила).

Пунктом 2 Правил определено, что продажа товаров дистанционным способом - это продажа товаров по договору розничной купли-продажи, заключенному на основании ознакомления с предложенным продавцом описанием товара, содержащимся в каталогах, проспектах, буклетах либо представленным на фотоснимках или посредством средств связи, или иными способами, исключаящими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора.

Согласно пункту 20 Правил договор считается заключенным с момента выдачи продавцом покупателю кассового чека или товарного чека либо иного документа, подтверждающего оплату товара, или с момента получения продавцом сообщения о намерении покупателя приобрести товар.

В силу пунктов 2, 3 статьи 497 Гражданского кодекса Российской Федерации договор розничной купли-продажи может быть заключен на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, проспектов, буклетов, фотоснимков, средств связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и других) или иными способами, исключаящими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара). Если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором, договор розничной купли-продажи товара по образцам или договор розничной купли-продажи, заключенный дистанционным способом продажи товара, считается исполненным с момента доставки товара в место, указанное в таком договоре, а если место передачи товара таким договором не определено, с момента доставки товара по месту жительства покупателя-гражданина или месту нахождения покупателя - юридического лица.

Проанализировав приведенные нормы права в их системной взаимосвязи, учитывая, что при дистанционном способе продажи товара отсутствует прямой, непосредственный контакт потребителей с товаром либо его образцом до заключения договора, что в рассматриваемом случае ознакомление с товаром происходит посредством изучения каталогов, фотоснимков на Интернет-сайте www.ROLLSUSHI.RU, в рекламе имеется указание на «доставку», прихожу к выводу, что рекламируемый товар реализуется дистанционным способом путем его предложения на Интернет-сайте, квитанции, на которых размещены товары по различным группам, информация о наличии и доставке товара.

Также, установлено, что договор купли-продажи товара заключается в момент заказа покупателем товара по телефону или на Интернет-сайте и считается исполнен в момент доставки товара по месту жительства покупателя.

В соответствии с частью 11 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при производстве, распространении и размещении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации.

Согласно статье 8 ФЗ «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.

В нарушение указанной нормы закона, в рекламе «доставка шашлыков и роллов» отсутствует: фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, а именно ИП Г<...>, как непосредственном продавце указанного в квитанции товара.

Таким образом, учитывая вышеизложенные обстоятельства, реклама продукции «доставка шашлыков и роллов», размещенная на оборотной стороне квитанции за услуги ЖКХ, распространяемой дистанционным способом в жилых многоквартирных домах по адресу: ул. Ладожская, 154, 158, 162, 164; ул. 65-лет Победы, 1, 3, 9; ул. Лядова, 24а, ул. Фурманова, 21; ул. М.Крылова, 13; ул. Красная, 74, нарушает требования статьи 8 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 8 настоящего закона несет рекламодатель.

Рекламодателем рекламы «доставка шашлыков и роллов», распространяемой на платежной квитанции за август 2013 года, является ООО УК «Комфорт Девелопмент» (440008, г. Пенза, ул. Зои Космодемьянской, д. 5; ИНН 5836643966), что подтверждается договором от 28.08.2013 № 4 с ООО «ПМТ».

Таким образом, ООО УК «Комфорт Девелопмент», являясь рекламодателем рекламы: «Суши. Роллы. ОБЕРТАЙМ. www.ROLLSUSHI.RU. ДОСТАВКА шашлыков и роллов. Скидка на новинки 25%. 29-59-29», нарушило требования статьи 8 ФЗ «О рекламе».

Действия ООО УК «Комфорт Девелопмент» были квалифицированы Комиссией Пензенского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, как нарушение требования статьи 8 ФЗ «О рекламе», а распространяемая реклама признана ненадлежащей.

При рассмотрении настоящего дела установлено, что нарушение законодательства о рекламе допущено по вине должностного лица ООО УК «Комфорт Девелопмент» - директора <...>, который единолично принимал решение о распространении рекламы на оборотной стороне квитанции за услуги ЖКХ.

На основании части 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламораспространителем 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 должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч рублей до пятисот тысяч рублей.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ должностное лицо подлежит административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Должностным лицом ООО УК «Комфорт Девелопмент» является директор <...>, которая согласно Уставу Общества руководит его деятельностью и несет ответственность за соблюдение действующего законодательства. Именно он не должен был допустить нарушение рекламного законодательства.

Из объяснения директора <...>, данного им при рассмотрении настоящего административного дела, следует, что факт совершения правонарушения он признает.

Таким образом, в действиях должностного лица <...>, содержится состав административного правонарушения, ответственность за которое наступает по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Исходя из конкретных обстоятельств дела и учитывая характер общественных отношений, на которые посягает нарушитель, прихожу к выводу об отсутствии оснований для признания допущенного административного правонарушения малозначительным и освобождения должностного лица <...> от административной ответственности.

В соответствии с пунктом 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 г. № 10 «О некоторых вопросах, возникающей 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, имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба не являются обстоятельствами, свидетельствующим о малозначительности правонарушения.

Совершенное должностным лицом <...> правонарушение не является малозначительным, поскольку посягает на установленные нормативными правовыми актами гарантии на защиту потребителей от ненадлежащей рекламы. По указанному правонарушению существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо негативных материальных последствий, а в пренебрежительном отношении заявителя к исполнению своих публично-правовых обязанностей.

<...>, в связи с занимаемой должностью директора должно было быть известно о последствиях совершенного деяния, однако мер, направленных на предотвращение административного правонарушения, предпринято не было.

Исходя из этого, оснований для признания допущенного административного правонарушения малозначительным и освобождения <...> от административной ответственности не имеется.

Наличие в действиях должностного лица <...> состава правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, в полной мере доказано и подтверждено материалами дела.

Кроме того, состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, является формальным, следовательно, правонарушение является общественно-опасным с момента его совершения независимо от наступления каких-либо вредных последствий.

Статьей 4.2 КоАП РФ установлены обстоятельства, смягчающие административную ответственность, перечень которых не является исчерпывающим.

Исходя из совокупности обстоятельств дела, считаю возможным в качестве смягчающих обстоятельств по делу учесть раскаяние лица, привлекаемого к административной ответственности, совершение правонарушения впервые, а также совершение действий по устранению нарушения.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 КоАП РФ, при рассмотрении дела не установлено.

Финансовое положение директора ООО УК «Комфорт Девелопмент» учтено.

Статья 51 Конституции Российской Федерации:

1. Никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.
2. Федеральным законом могут устанавливаться иные случаи освобождения от обязанности давать свидетельские показания.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10, 4.1 и частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо ООО УК «Комфорт Девелопмент» - директора <...> виновным в совершении деяния, выразившегося в нарушении требований статьи 8 ФЗ «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Наложить на должностное лицо ООО УК «Комфорт Девелопмент» - директора <...> штраф в размере 4 000,00 (четыре тысячи) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Согласно части 4 статьи 32.2 КоАП РФ копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление (факс 52-03-70).

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ 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.

Сумму штрафа надлежит уплатить:

Реквизиты Пензенского УФАС России

Банк Получателя:

ГРКЦ ГУ Банка России Пензенской области г. Пенза

БИК 045655001

р.сч. 40101810300000010001

Получатель:

УФК по Пензенской области (ИНН 5836011815 КПП 583401001)

Управление Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области

ОКТМО 56701000000

КБК 16111626000016000140 Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе.