

ИП <...>

г.Бийск, 659302

Заявителю

Дело № 022/04/14.3-588/2023

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу об административном правонарушении

05 июля 2023г. г. Барнаул

Руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, рассмотрев протокол от 30.05.2023 об административном правонарушении, составленный начальником отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, а также материалы дела об административном правонарушении № 022/04/14.3-588/2023 в отношении ИП <...>,

УСТАНОВИЛ:

ИП <...>, а также потерпевшее лицо, на рассмотрение дела об административном правонарушении не явились, представителей не направили, о дате, времени и месте рассмотрения дела извещены надлежащим образом.

В соответствии с частью 2 статьи 25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных частью 3 статьи 28.6 КоАП РФ, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и, если от лица не поступало ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

Ходатайств об отложении рассмотрения дела от ИП <...>, а также потерпевшей стороны, в антимонопольный орган не поступало.

В соответствии со статьей 29.7 КоАП РФ принято решение о рассмотрении дела в отсутствие лица, привлекаемого к административной ответственности.

Согласно протоколу об административном правонарушении от 30.05.2023г., ИП <...> допущено нарушение статьи 8, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), что указывает на событие и состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Данное обстоятельство выразилось в следующем.

Согласно материалам дела, на сайте <https://edabiysk.tilda.ws> размещена недостоверная информация о том, что при заказе от 2-х пицц возможно в подарок получить мини пиццу, а также на указанном сайте, предлагающем дистанционный способ продажи товара, сведения о продавце таких товаров отсутствуют.

Заявитель, воспользовавшись указанным предложением (акцией) и сделав заказ, мини пиццу в подарок не получил; в переписке с продавцом разъяснили, что данная акция действует только с пятницы по воскресенье.

Антимонопольным органом установлено, что на сайте <https://edabiysk.tilda.ws> доступен сервис доставки готовой еды и полуфабрикатов Eda_Biysk, на главной странице которого размещена информация «Производство и доставка полуфабрикатов Мы используем исключительно ручной труд и натуральные деревенские продукты», далее «Каталог».

Перейдя в каталог, становится доступной информация о товарах: Полуфабрикаты Роллы Wok Шаурма Пицца; пройдя по ссылке «Пицца» появляется информация «Доставка пиццы в Бийске При заказе от 2х пицц, мини пицца в подарок», «Скидка 5% на самовывоз», «Бесплатная доставка от 700р».

Кроме того, на главной странице сайта под информацией «Производство и доставка полуфабрикатов Мы используем исключительно ручной труд и натуральные деревенские продукты» размещено предложение об акциях и новинках, которое представлено в виде трех меняющихся баннеров: «СКИДКА 5 % за самовывоз», «Вкуснейшие роллы и сеты с доставкой по Бийску», «ДОСТАВКА ИТАЛЬЯНСКОЙ ПИЦЦЫ».

На баннере «ДОСТАВКА ИТАЛЬЯНСКОЙ ПИЦЦЫ» имеется вкладка «подробнее», кликая на которую, переходишь к информации «Доставка пиццы в Бийске При заказе от 2х пицц, мини пицца в подарок».

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе под **рекламой** понимается 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; **товар** - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация «ДОСТАВКА ИТАЛЬЯНСКОЙ ПИЦЦЫ Доставка пиццы в Бийске При заказе от 2х пицц, мини пицца в подарок» полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», закрепленному статьей 3 Закона о рекламе, является публичной, адресована неопределенному кругу лиц и

направлена на привлечение внимания потребителей рекламы к сервису доставки еды Eda_Biysk, к акции, а также к оказываемым услугам по реализации и доставке товаров.

В соответствии со статьей 8 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.

Определение дистанционного способа продажи товара содержится в пункте 2 статьи 497 Гражданского кодекса Российской Федерации, в соответствии с которым, 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, исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара).

Порядок продажи товаров дистанционным способом регулируется Правилами продажи товаров по договору розничной купли-продажи, перечня товаров длительного пользования, на которые не распространяется требование потребителя о безвозмездном предоставлении ему товара, обладающего этими же основными потребительскими свойствами, на период ремонта или замены такого товара, и перечня непродовольственных товаров надлежащего качества, не подлежащих обмену, а также о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 31.12.2020 №2463 (далее – Правила продажи).

В силу пунктов 18-19 Правил продажи при дистанционном способе продажи товара продавец предоставляет потребителю полную и достоверную информацию, характеризующую предлагаемый товар, посредством ее размещения на сайте и (или) странице сайта в сети "Интернет", и (или) в программе для электронных вычислительных машин, и (или) в средствах связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и др.), и (или) в каталогах, буклетах, проспектах, на фотографиях или в других информационных материалах. Индивидуальные предприниматели, зарегистрированные на территории Российской Федерации и осуществляющие продажу товаров дистанционным способом продажи товара на территории Российской Федерации, обязаны указывать фамилию, имя, отчество (при наличии), основной государственный регистрационный номер, адрес электронной почты и (или) номер телефона.

Указанная информация доводится до потребителя посредством ее размещения на сайте (при его наличии) и (или) странице сайта в сети "Интернет" (при его наличии), а также в программе для электронных вычислительных машин (при ее наличии).

На основании изложенного, в данном случае у потребителя отсутствует прямой, непосредственный контакт с товаром либо его образцом до заключения договора,

ознакомление товара происходит посредством изучения каталога, буклета, проспекта, фотоснимков, средств связи, в том числе на Интернет-сайте, указанном в рекламе. Указанное свидетельствует о том, что при заказе товара с доставкой у покупателя отсутствует возможность непосредственного ознакомления с товаром либо образцом товара при заключении договора купли-продажи.

Таким образом, рассматриваемая рекламная информация подпадает под понятие дистанционного способа продажи товаров.

В рекламе «ДОСТАВКА ИТАЛЬЯНСКОЙ ПИЦЦЫ Доставка пиццы в Бийске При заказе от 2х пицц, мини пицца в подарок» отсутствует информация, обязательная для указания в силу закона - фамилия, имя, отчество физического лица (индивидуального предпринимателя), осуществляющего продажу товаров дистанционным способом, что указывает на нарушение статьи 8 Закона о рекламе.

Законом о рекламе установлены общие требования к рекламе: «Реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются».

Согласно части 7 статьи 5 Закона о рекламе, не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации, и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Из материалов дела следует, что, воспользовавшись предложением, указанным в рекламе на сайте, о приобретении от 2х пицц, мини пицца в подарок, заявитель 04 октября 2022 года осуществил заказ двух пицц, однако, подарок не получил.

Из имеющейся в материалах дела переписки заявителя с продавцом следует, что данная акция действует с пятницы по воскресенье.

Тем самым, в рассматриваемой рекламе информация о том, что акция распространяет свое действие только на дни с пятницы по воскресенье, отсутствует, что вводит в заблуждение потребителей рекламы и указывает на нарушение части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе, признается ненадлежащей.

Согласно статье 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных статьей 8 настоящего Закона, несет как рекламодаделец – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, так и рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, за нарушение требований части 7 статьи 5 Закона о рекламе – рекламодаделец.

Установлено, что деятельность по доставке готовой еды и полуфабрикатов Eda_Biysk осуществляет ИП <...>, г.Бийск, , следовательно, данный индивидуальный предприниматель является рекламодавцем и рекламодателем рассматриваемой рекламы.

17 января 2023 года Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе принято решение о признании рассматриваемой рекламы ненадлежащей, что отражено в решении по делу № 022/05/5-746/2022.

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно статье 2.1 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Под должностным лицом в КоАП РФ следует понимать лицо - руководителя, работника организации, совершившее административное правонарушение в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций.

Организационно-распорядительные функции включают в себя руководство коллективом, расстановку и подбор кадров, организацию труда или службы подчиненных, поддержание дисциплины, применение мер поощрения и наложение дисциплинарных взысканий и иные.

К административно-хозяйственным функциям могут быть в частности отнесены полномочия по управлению и распоряжению имуществом и денежными средствами, находящимися на балансе и банковских счетах организаций и учреждений, воинских частей и подразделений, а также совершение иных действий: принятие решений о начислении заработной платы, премий, осуществление контроля за движением материальных ценностей, определение порядка их хранения и т.п.

Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица.

В силу части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Одним из обстоятельств, подлежащих выяснению по делу об административном правонарушении, является виновность лица в совершении административного правонарушения (статья 26.1 КоАП РФ).

ИП <...> при должной внимательности и осмотрительности при размещении рекламы мог предвидеть последствия - возможность нарушения законодательства

о рекламе, имел возможность выполнить возложенную на него обязанность, и предотвратить совершение административного правонарушения, но не предпринял всех зависящих от него мер по соблюдению действующего законодательства о рекламе.

Тем самым, антимонопольный орган, на основе собранных по делу доказательств, приходит к выводу, что вина индивидуального предпринимателя в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе установлена.

Место совершения административного правонарушения: Российская Федерация, Алтайский край, г. Бийск, сайт в сети Интернет по адресу: <https://edabiysk.tilda.ws>.

Время совершения административного правонарушения: 10 октября 2022 года (поступление заявления).

Состав административного правонарушения, совершенного ИП <...>, образуют:

- объект административного правонарушения - установленный порядок производства, размещения и распространения рекламы;
- объективная сторона - действия индивидуального предпринимателя, направленные на доведение рекламы до потребителей с нарушением требований Закона о рекламе, предъявляемых к рекламе дистанционного способа продажи товаров и общих требований к рекламе;
- субъект правонарушения – ИП <...>,
- субъективная сторона – виновное совершение административного правонарушения, так как у ИП <...> имелась возможность соблюдения законодательства о рекламе, но им не были приняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

Тем самым, имело место событие административного правонарушения и факт его совершения ИП <...>, следовательно, имелись основания для составления протокола об административном правонарушении, юридические признаки (противоправность, виновность, наказуемость) и все элементы состава административного правонарушения, предусмотренные нормой права (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона).

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (статья 24.5 КоАП РФ), равно как обстоятельств, находящихся вне контроля ИП <...> и препятствующих исполнению обязанностей по соблюдению законодательства о рекламе, не установлено.

Непринятие ИП <...> должных мер по соблюдению требований части 7 статьи 5, статьи 8 Закона о рекламе привело к нарушению законодательства РФ о рекламе, что образует окончанный состав административного правонарушения и влечет ответственность в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 14 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.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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 П КоАП РФ 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

На момент совершения правонарушения (10 октября 2022 года) ИП <...> 10 мая 2022 года включен в реестр субъектов малого и среднего предпринимательства и относится к категории микропредприятие.

В соответствии с частью 3.5 статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде предупреждения назначается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или 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.

Ранее ИП <...> по статье 14.3 КоАП РФ к ответственности не привлекался.

Кроме того, в совершенном правонарушении отсутствует причинение вреда или угроза 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, угроза чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также отсутствует имущественный ущерб.

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

Учитывая наличие совокупности изложенных выше обстоятельств, руководствуясь частями 1, 2 статьи 3.5, частью 1 статьи 4.1.1, статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

признать ИП <...> виновным в совершении административного правонарушения,

ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить наказание в виде предупреждения.

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 по месту рассмотрения дела 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.

Дата вынесения постановления 05 июля 2023 года

Дата изготовления постановления 06 июля 2023 года

Дата направления копии постановления 07 июля 2023 года

Руководитель управления <...>