

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 7

о наложении штрафа по делу № 4-05/8
об административном правонарушении

07 февраля 2014 года
Хабаровск

г.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 07 февраля 2014 г. и материалы дела № 4-05/8, возбужденного в отношении ИП Бектяшкиной по факту распространения реклам кальяна и доставки блюд дистанционным способом их продажи,

в присутствии представителя ИП Бектяшкиной (по доверенности),

УСТАНОВИЛ:

В ходе осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе Хабаровским УФАС России в журнале «Выбирай» в № 17 (050) за период с 01 по 15 октября 2013 года на обложке журнала отслежена следующая реклама: «Mozart club. Арабская, европейская, японская кухня. Бильярд-холл для рыцарей кия и сукна (русский бильярд, американский пул). Музыка Востока, чарующий звук скрипки, живая музыка, Приват-танцы, караоке, кальян- бар... ул. Промышленная, 12е, тел. 27-27-07, 27-25-00, Mozart-club.khv@mail.ru».

Пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определено, что реклама – это 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.

Объектом рекламирования, в силу пункта 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе», могут выступать 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.

Размещенная в журнале «Выбирай» в № 17 (050) на обложке журнала реклама клуба «Моцарт» является комплексной, содержит несколько объектов рекламирования, в том числе, его местонахождение и услуги, которые предлагаются в данном клубе потребителям.

Среди перечисленных в рекламе услуг значится кальян-бар. Согласно ГОСТ Р52463-2005 кальян- устройство для курения, состоящее из соединенных между собой емкостей для табака, сосуда с жидкостью для фильтрации дыма и одного или нескольких мундштуков.

Комплексный характер рекламы (наличие в ней нескольких объектов рекламирования) не исключает соблюдение нормативных требований в отношении каждого из таких объектов, не позволяет пренебречь теми или иными требованиями Закона.

Федеральным законом от 21.10.2013 г. № 274-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс об административных правонарушениях РФ и Федеральный Закон «О рекламе», в связи с принятием ФЗ № 15-ФЗ от 23.02.2013 г. «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака», статья 23 ФЗ «О рекламе» утратила законную силу, а статья 7 ФЗ «О рекламе» дополнена пунктом 8, в соответствии с которым не допускается реклама табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

На момент выхода журнала действовали нормы ФЗ «О рекламе», согласно которым реклама табака, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок и других подобных товаров, не должна размещаться на первой и последней полосах газет, а также на первой и последней страницах и обложках журналов (пункт 3 часть 2 статья 23).

Кроме того, в журнале отслежены следующие рекламы:

- «...Ресторан китайской кухни «Пекин»... Ну очень удобно и комфортно! 5 видов меню: от ВИП до эконом, 3 вида банкетных залов. Доставка блюд: т. 69-20-22»;

- «L'Italiano (литальяно). Доставка 24-01-02. Пицца, салаты, коктейли, смузи, пасты. Полное меню можно посмотреть на сайте www.pizza27.com. Ждем Вас ежедневно с 09.00 до 22.00. ул. Карла Маркса, 41, тел. (4212) 31-46-20».

Анализ рекламных материалов позволяет сделать вывод, что рекламы направлены на привлечение внимания потребителя к продаже товаров блюд китайской и итальянской кухни дистанционным способом продажи по указанным телефонам доставки.

В статье 497 ГК РФ (часть 2) дано определение дистанционного способа продажи, в соответствии с которым договор розничной купли-продажи может быть заключен на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, буклетов, проспектов, 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).

Таким образом, данный договор характеризуется двумя отличительными признаками: во-первых, отсутствие прямого, непосредственного контакта потребителя с товаром либо с его образцом до заключения договора и в момент его заключения, и во-вторых, определение ознакомления с товаром (каталоги, буклеты, проспекты, фотоснимки, средства связи и т.д).

Согласно Правилам продажи товаров дистанционным способом продажи, утвержденным Постановлением Правительства РФ № 612 от 27.09.2007г. продажа товаров дистанционным способом- это продажа товаров по договору розничной купли-продажи, заключаемому на основании ознакомления Покупателя с предложенным продавцом описанием товара, содержащимся в каталогах, проспектах, буклетах либо представленным на фотоснимках или посредством средств связи, или иным способом исключающим возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром, либо образцом товара при заключении такого договора.

В соответствии с п.20 данных Правил, договор считается заключенным с момента выдачи покупателю товарного или кассового чека, либо иного документа, подтверждающего оплату товара, или сообщения о намерении покупателя приобрести товар.

Из указанной нормы права следует, что момент заключения договора розничной купли-продажи при дистанционном способе продажи не ставится в зависимость от момента оплаты товара и выдачи чека, а определяется моментом сообщения покупателем продавцу своего намерения приобрести товар.

В части 3 ст. 497 ГК РФ определен момент исполнения договора розничной купли-продажи, заключенного дистанционным способом продажи: договор считается исполненным с момента доставки товара, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором.

Указанные рекламы знакомят покупателей с описанием товаров посредством журнала «Выбирай», исключая возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении договора, заключаемого посредством получения продавцом сообщения по телефону о намерении покупателя приобрести товар.

Таким образом, рассматриваемые рекламы являются рекламами товаров при дистанционном способе их продажи.

В соответствии со ст. 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.

Однако в нарушение требований ст. 8 распространяемые рекламы не содержат сведений о наименовании, месте нахождения, государственном регистрационном номере записи о создании юридического лица, либо сведений о фамилии, имени, отчестве, основном государственном регистрационном номере индивидуального предпринимателя, осуществляющего продажу товаров

дистанционным способом.

Рекламы в указанных частях признаются ненадлежащими.

В процессе рассмотрения дела представитель ИП Бектяшкиной с выявленными нарушениями согласилась.

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушения требований статьи 8, пункта 3 части 2 статьи 23 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

Установлено, что рекламодателем является ИП Бектяшкина.

Данный факт подтверждается издательским договором № 1ИВ/2012 от 01.01.2012 г., заключенным между ООО «Издательская группа «Парамон» и ИП Бектяшкиной .

При назначении административного наказания ИП Бектяшкиной учитывалось, что в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 4.3. КоАП РФ повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный статьей 4.6. КоАП РФ является обстоятельством, отягчающим административную ответственность.

Постановлением № 91 от 13.12.2013 года по делу № 4-05/101 ИП Бектяшкина подвергалась административному штрафу в размере 4 000 рублей за ненадлежащую рекламу.

Руководствуясь статьей 33 Федерального закона «О рекламе», статьями 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ИП Бектяшкину виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Применить к ИП Бектяшкиной меру ответственности в виде административного штрафа за ненадлежащую рекламу в размере 10 000 (десять тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса

Российской Федерации об административных правонарушениях.

Сумма штрафа, уплаченная за нарушение законодательства о рекламе, зачисляется в бюджет: получатель УФК по Хабаровскому краю (Хабаровское УФАС России), р/с 40101810300000010001, ГРКЦ ГУ ЦБ РФ по Хабаровскому краю г. Хабаровска, БИК 040813001, ИНН 2721023142, КПП 272101001, код 161 11626000016000140, ОКТМО 08701000001.

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, указанного в части 1 статьи 32.2 Кодекса, должностное лицо, вынесшее постановление, направляет соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Копия протокола об административном правонарушении направляется судьбе в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в районный суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.