

ПОСТАНОВЛЕНИЕ №06-148/16

о назначении административного наказания

«09» февраля 2017 г.

г.

Новосибирск

Заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области И.В. Волохина, рассмотрев протокол № 06-148/16 от 27 декабря 2016 г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Рыбный день» (ОГРН 1045401013679, ИНН 5402190174, юридический адрес: 630102, г. Новосибирск, ул. Зыряновская, д. 55, дата регистрации в качестве юридического лица: 29.04.2004 г.), по ч.1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, (далее — КоАП РФ), руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 29.4 КоАП РФ,

в присутствии: представителя ООО «Рыбный день» <...> (доверенность от 02.02.2017 г.),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступило обращение физического лица (вх. № 2410 от 22.03.2016 г.) по факту размещения в марте 2016 г. в лифте многоквартирного жилого дома по ул. В.Лескова, д.15 на стенде компании «ГринМедиа» рекламной информации: «Рыбный день \ Доставка рыбы и морепродуктов \ Рыбовозов54.рф \ Доставка морепродуктов \ Большой выбор \ В четверг скидка 10% \ Удобная оплата \ 383 20 10...», с признаками нарушения законодательства РФ о рекламе.

Комиссией Новосибирского УФАС России по данному факту возбуждено дело, в результате чего установлено следующее.

В соответствии с ч.1 ст. 3 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.

В соответствии с «Правилами продажи товаров дистанционным способом», утвержденными Постановлением Правительства РФ от 27.09.2007г. №612, продажа товаров дистанционным способом» - 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 иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора.

В силу требований ст. 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.

Согласно статье 26.1 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 N 2300-1 «О защите прав потребителей», дистанционным способом продажи является такой способ, когда договор розничной купли-продажи заключается на основании ознакомления потребителя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, проспектов, буклетов, фотоснимков, средств связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и других) или иными исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара) способами.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 N 612 утверждены Правила продажи товаров дистанционным способом, которыми регулируются порядок продажи товаров дистанционным способом, отношения между покупателем и продавцом при продаже товаров дистанционным способом и оказании в связи с такой продажей услуг.

Согласно п. 9 Правил продажи товаров дистанционным способом, продавец в момент доставки товара обязан довести до сведения покупателя в письменной форме информацию (для импортных товаров - на русском языке) включающую, в том числе, наименование технического регламента или иное обозначение, установленное законодательством Российской Федерации о техническом регулировании и свидетельствующее об обязательном подтверждении соответствия товара; сведения об основных потребительских свойствах товара (работ, услуг); правила и условия эффективного и безопасного использования товаров; сведения об обязательном подтверждении соответствия товаров (услуг) обязательным требованиям, обеспечивающим их безопасность для жизни, здоровья покупателя, окружающей среды и предотвращение причинения вреда имуществу покупателя в соответствии с законодательством Российской Федерации; сведения о правилах продажи товаров (выполнения работ, оказания услуг).

В соответствии с пунктом 17 Правил продажи товаров дистанционным способом, организация, осуществляющая продажу товаров дистанционным способом, предоставляет покупателю каталоги, буклеты, проспекты, фотографии или другие информационные материалы, содержащие полную, достоверную и доступную информацию, характеризующую предлагаемый товар.

Таким образом, статьей 26.1 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 N 2300-1 «О защите прав потребителей» регулируются отдельные условия реализации договора розничной купли-продажи, охватываемые понятием «дистанционный

способ продажи товара». На договор, заключенный указанным способом, распространяются нормы гражданского законодательства о договоре розничной купли-продажи и нормы законодательства о защите прав потребителей, не противоречащие специальным нормам о договоре дистанционной продажи. При этом рассматриваемый договор имеет два характерных признака: во-первых, отсутствие прямого, непосредственного контакта потребителя с товаром либо его образцом до заключения договора и в момент его заключения, и, во-вторых, определение средств ознакомления с товаром: каталоги, буклеты, проспекты, фотоснимки, средства связи и иное.

Следовательно, в данном случае у потребителя отсутствует прямой, непосредственный контакт с товаром либо его образцом до заключения договора, ознакомление товара происходит посредством изучения описания товара и фотоснимков, на Интернет-сайте, указанных в рекламе.

Согласно информации с официального сайта <http://рыбовоз54.рф/> (переадресация <http://fish-express.ru/>), на указанном сайте есть возможность произвести выбор товара по категориям в разделе «Каталог», в разделе: «Доставка» указаны полные условия доставки выбранного товара, с учетом стоимости в зависимости от района. В разделе «Оплата» указываются способы оплаты выбранного товара, в том числе возможность оплаты через мобильный терминал в момент доставки товара.

- Минимальный заказ 1000 руб.

- Доставка осуществляется по договоренности.

- Доставка бесплатная свыше 1300 рублей.

Повторная доставка, возникшая не по вине интернет-магазина (не открыли дверь курьеру, не ответили на звонок) оплачивается дополнительно 50 рублей.

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.

Согласно [п. 3 ст. 497](#) Гражданского кодекса Российской Федерации, 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.

Таким образом, в рассматриваемой рекламной информации одним из объектов рекламирования является **дистанционный способ продажи товаров**, указанных на сайте, а также изображенных в рекламном объявлении.

Следовательно, в рассматриваемой рекламе отсутствуют сведения, указание которых обязательно в силу ст. 8 Закона о рекламе (Данная позиция находит свое подтверждение в сложившейся судебной практике, например: Определение Высшего Арбитражного суда РФ по делу № ВАС-1423/13 от 25.02.2013 г.,

Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа по делу № А17-1244/2014 от 10.11.2014 г.).

В соответствии со ст. 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований ст.8 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Согласно ст. 3 Закона о рекламе, рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На запрос Новосибирского УФАС России ИП Демин Ю.А. (Компания «ГринМедиа») представил документы (вх. № 2720 от 30.03.2016 г.), согласно которым рассматриваемая реклама размещалась на основании Договора № 277 от 16.03.2016 г., заключенного с ООО «Рыбный день».

По смыслу п. 7.1 указанного Договора Заказчик (ООО «Рыбный день») несет полную ответственность за содержание графических материалов и информации перед третьими лицами и ИП Деминым Ю.А.

Также ИП Деминым Ю.А. представлены: макеты рекламной информации (Приложение № 2), Счет № 277 от 16.03.2016 г.

На рассмотрение дела представитель ООО «Рыбный день» не явился, отзыв не представил.

Таким образом, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Рыбный день», в действиях которого содержится нарушение ст. 8 Закона о рекламе.

Кроме того, В Новосибирское УФАС России поступили обращения физического лица (вх. № 1946 э от 06.05.2016 г., № 4194 от 12.05.2016 г.), согласно которым, в апреле 2016 г. в магазине «Рыбный день» (адрес: г. Новосибирск, пл. К.Маркса, д.1) размещался макет (конструкция на креплениях в форме автомобиля) с информации следующего содержания: *«Рыбовоз54.рф \Доставка рыбы и морепродуктов \т.3832010»,*

а также распространялись листовки следующего содержания:

«Доставка домой или в офис бесплатно при сумме заказа от 1000 рублей \ Скидка 10% при заказе рыбы и морепродуктов на сайте рыбовоз54.рф или по телефону 383-20-10 с кодовым словом «Рыба5» \ Срок акции ограничен, подробности уточняйте у оператора \ Скидка не распространяется на акционные товары и не суммируются со скидкой четверга \ С условиями доставки и оплаты Вы можете ознакомиться на сайте или по телефону».

В адрес ООО «Рыбный день» направлен запрос (№ 06-4875 от 23.05.2016 г.), в ответ на который Обществом представлены учредительные документы, а также Договор субаренды нежилого помещения от 10.03.2014 г., согласно которому деятельность в магазине «Рыбный день» (адрес: г. Новосибирск, пл. К.Маркса, д.1), где распространялись рассматриваемые листовки, а также размещалась рекламная

конструкция, осуществляется ООО «Рыбный день».

07.09.2016 г. ООО «Рыбный день» были представлены пояснения, согласно которым администрирование рассматриваемого сайта Общество осуществляет самостоятельно. Единственным местом распространения рекламной конструкции и листовок является магазин Общества, расположенный по адресу: г. Новосибирск, пл. К.Маркса, д.1.

Рекламные листовки были изготовлены по заказу Общества ООО «Паритет» на основании товарной накладной № 1836 от 06.05.2016 г. и оплачены по п/поручению № 7832 от 22.04.2016 г.

Таким образом, рекламодателем рассматриваемой рекламы также является ООО «Рыбный день», в действиях которого содержится нарушение ст. 8 Закона о рекламе.

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России по делу № 70/16, №100/16 ООО «Рыбный день» признано нарушившим требования:

- ст. 8 Закона о рекламе: 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 адрес ООО «Рыбный день» Новосибирским УФАС России неоднократно направлялись Приглашения на составление протокола об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ (исх. № 06-11227 от 10.11.16, исх. № 06-12209 от 06.12.16г.). Сведения о надлежащем уведомлении Общества в материалах дела отсутствуют.

При этом, обязанность своевременно получать почтовую корреспонденцию, лежит исключительно на адресате.

В соответствии с ч. 3 ст. 54 ГК РФ юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

В соответствии с ч. 4 ст.38 Федерального закона «О рекламе», нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации об административных правонарушениях.

Время совершения административного правонарушения – март-апрель 2016 г.

Место совершения административного правонарушения – г.

Новосибирск.

В соответствии ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем 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.

Таким образом, в действиях «Рыбный день» (ОГРН 1045401013679, ИНН 5402190174; юридический адрес: 630102, г. Новосибирск, ул. Зыряновская, д. 55, дата регистрации в качестве юридического лица: 29.04.2004г.) содержится правонарушение, предусмотренное ч.1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Из материалов дела, следует, что у ООО «Рыбный день» имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Согласно ч.3 ст.2.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

Срок давности привлечения общества с ограниченной ответственностью «Рыбный день» к административной ответственности на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Согласно п.3. ст. 3.4 Кодекса РФ 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.

На основании п.1 ст.4.1.1. Кодекса РФ об административных правонарушениях, 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 п.2. ст. 3.4 Кодекса РФ 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.

Новосибирским УФАС России не установлено наличие повторного совершения однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 Кодекса РФ об административных правонарушениях за совершение однородного административного правонарушения.

В соответствии с материалами дела, ООО «Рыбный день» внесено в Реестр субъектов малого и среднего предпринимательства 01.08.2016 г.

Согласно п.3.5. ст. 4.1. Кодекса РФ об административных правонарушениях, административное наказание в виде предупреждения назначается в случаях, если оно предусмотрено соответствующей статьей [раздела II](#) настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, 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.

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. При повторном совершении однородного административного правонарушения в течение года с момента вынесения административного наказания в виде предупреждения данное правонарушение будет являться обстоятельством, отягчающим ответственность за административное правонарушение (п. 2 ч. 1 ст. 4.3 Кодекса).

В силу ч. 1 ст. 1.7 Кодекса РФ об административных правонарушениях, лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного

правонарушения.

П. 2 ст. 1.7 Кодекса РФ об административных правонарушениях, установлено, что закон, смягчающий или отменяющий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом улучшающий положение лица, совершившего административное правонарушение, имеет обратную силу, то есть распространяется и на лицо, которое совершило административное правонарушение до вступления такого закона в силу и в отношении которого постановление о назначении административного наказания не исполнено. Закон, устанавливающий или отягчающий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

Учитывая характер правонарушения, наличие смягчающих обстоятельств, при отсутствии отягчающих обстоятельств, установленных ст.4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, руководствуясь ст. 4.1.1., ст.14.3, 23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Рыбный день» (ОГРН 1045401013679, ИНН 5402190174; юридический адрес: 630102, г. Новосибирск, ул. Зыряновская, д. 55, дата регистрации в качестве юридического лица: 29.04.2004г.) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

2. Применить к ООО «Рыбный день» меру ответственности в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1 – 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со ст. 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, резолютивная часть Постановления объявлена немедленно.