

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о выдаче предупреждения по делу об
административном правонарушении № 175/09-АДМ-2018

«25» апреля 2018г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, <...>, временно исполняющая обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 175/09-АДМ-2018, возбужденного протоколом от 10.04.2018 в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Регион-ритейл» (ОГРН 1157017001998, ИНН 7017370154, КПП 701701001, дата присвоения ОГРН 12.02.2015, юридический адрес: 634021, г. Томск, ул. Некрасова, д.12, далее - ООО «Регион-ритейл») в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Регион-ритейл», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела,

УСТАНОВИЛА:

12.02.2018 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 1/Р-2018 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ненадлежащей рекламы ООО «Регион-ритейл», которая была распространена в виде рекламных листовок (период с 22.08.2017 по 24.08.2017) следующего содержания: «Бытовая техника Электроника Рассрочка* на все 18 августа по 21 сентября 2017г...» мелким шрифтом написано: «Рекламная акция рассрочка» - это возможность оформить кредитный продукт» на территории Кемеровской области.

Из информации, представленной УФПС Кемеровской области - филиал ФГУП «Почта России» следует, что между ФГУП «Почта России», в лице УФПС Кемеровской области-филиала ФГУП «Почта России» (далее – исполнитель) и ООО «Регион-ритейл» (далее - заказчик, магазин «Эльмарт») заключен договор от 01.11.2015 № ПР/3034-15 на оказание услуг по распространению и размещению в ОПС (отделения почтовой связи) рекламно - информационных материалов.

Согласно пункту 2.1. договора от 01.11.2015 № ПР/3034-15 заказчик поручает, а исполнитель принимает на себя обязательства по оказанию рекламных услуг в сроки, предусмотренные настоящим договором.

Пунктом 2.2. договора от 01.11.2015 № ПР/3034-15 установлено, что виды рекламно-информационных материалов и перечень рекламных услуг утверждаются сторонами в заказах, оформленных по форме приложения № 2, на основании заявок, составленных по форме приложения № 1 и являющихся неотъемлемой частью договора.

Согласно приложениям № 1, № 2 (заявка от 17.08.2017 № 15) договора от 01.11.2015 № ПР/3034-15 ООО «Регион-ритейл» просит оказать рекламные услуги со следующими условиями: вид рекламно-информационных материалов - листовка «Элмарт»; формат - А3; количество экземпляров- 102 000 штук; сроки осуществления рекламных услуг – с 22.08.2017 по 24.08.2017; сроки доставки рекламно-информационных материалов исполнителю - 18.08.2017 по 21.08.2017; условия оказания рекламных услуг: безадресное распространение рекламно-информационных материалов; перечень регионов, в которых необходимо осуществить услугу - Кемеровская область: г. Анжеро-Судженск, п. Бачатский, г. Березовский, г. Белово, г. Гурьевск, п. Инской, п. Краснобродский, г. Мариинск, г. Осинники, г. Тайга, пгт. Тисуль, г. Топки, пгт. Тяжинский, г. Юрга, пгт. Яшкино, пгт. Яя.

Правовое регулирование обязательств по договору купли-продажи осуществляется нормами Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), в частности главой 30 ГК РФ.

Частью 1 статьи 454 ГК РФ установлено, что по договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену).

Согласно части 1 статьи 489 ГК РФ договором о продаже товара в кредит может быть предусмотрена оплата товара в рассрочку. К договору о продаже товара в кредит с условием о рассрочке платежа применяются правила, предусмотренные пунктами 2, 4 и 5 статьи 488 настоящего Кодекса.

В силу положений части 3 статьи 500 ГК РФ по договору розничной купли-продажи оплата может производиться в кредит, в том числе с условием оплаты покупаемых товаров в рассрочку.

В сфере банковских отношений правовое регулирование обязательств по кредиту предусмотрено нормами параграфа 2 главы 42 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Из части 1 статьи 819 ГК РФ следует, что по кредитному договору банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуется предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее.

Действующее законодательство предусматривает предоставление кредита в виде рассрочки при возникновении отношений между организацией - продавцом и физическим лицом.

К отношениям, возникающим между физическим лицом и кредитной организацией, данное положение не применяется, поскольку природа таких договоров различна. Таким образом, к отношениям купли-продажи применяется условие об оплате товара с предоставлением кредита в виде рассрочки, но такие правовые отношения в силу ГК РФ возникают между продавцом и покупателем товара.

Исходя из содержания рекламы, фактически потребителям предоставляется финансовая услуга - банковский кредит и договорные отношения по возврату денежных средств возникают с кредитной организацией, а не с организацией, реализующей товар.

Согласно пункту 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

Таким образом, при предоставлении финансовой организацией физическому лицу денежных средств, для оплаты приобретаемого им товара по договору купли-продажи, заключается кредитный договор.

Указание в рекламе дополнительных сведений об оформлении потребительского кредита не свидетельствует, что информация о рассрочке соответствует природе заключаемого при покупке товара в магазине «ЭЛМАРТ» договора с кредитной организацией.

Следовательно, при размещении рассматриваемой рекламы нарушено требование пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение рекламодателями,

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

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требования пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» несет рекламодаделец.

В данном случае рекламодателем является ООО «Регион-ритейл».

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) и влечет наложение штрафа на физических лиц – 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.

Действия ООО «Регион-ритейл», выразившиеся в нарушении требования пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламных листовок (период с 22.08.2017 по 24.08.2017), подлежат квалификации как действия, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Время совершения ООО «Регион-ритейл» административного правонарушения – с 22.08.2017 по 24.08.2017.

Место совершения ООО «Регион-ритейл» административного правонарушения Кемеровская область: г. Анжеро-Судженск, п. Бачатский, г. Березовский, г. Белово, г. Гурьевск, п. Инской, п. Краснобродский, г. Мариинск, г. Осинники, г. Тайга, пгт. Тисуль, г. Топки, пгт. Тяжинский, г. Юрга, пгт. Яшкино, пгт. Яя.

06.03.2018 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 10.04.2018 в 08 часов 30 минут.

Уведомление было направлено в адрес ООО «Регион-ритейл» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции 17.03.2018 ООО «Регион-ритейл» имеется в материалах дела).

10.04.2018 состоялась процедура составления и подписания протокола № 175/09-АДМ-2018 об административном в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Регион-ритейл», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола.

10.04.2018 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 175/09-АДМ-2018 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 25.04.2018 в 09 часов 30 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ООО «Регион-ритейл» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции 17.04.2018 ООО «Регион-ритейл» имеется в материалах дела).

25.04.2018 состоялось рассмотрение дела № 175/09-АДМ-2018 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Регион-ритейл», уведомленного надлежащим образом о дате,

времени и месте рассмотрения данного дела.

Изучив материалы дела № 175/09-АДМ-2018 об административном правонарушении, временно исполняющая обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия ООО «Регион-ритейл», выразившиеся в нарушении требования пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламных листовок (период с 22.08.2017 по 24.08.2017), подлежат квалификации как действия, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ. Согласно статье 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

ООО «Регион-ритейл» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе. Таким образом, у ООО «Регион-ритейл» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным юридическим лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Следовательно, действия ООО «Регион-ритейл» выразившиеся в нарушении требования пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламных листовок (период с 22.08.2017 по 24.08.2017), следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Регион-ритейл» подтверждается протоколом по делу № 175/09-АДМ-2018 от 10.04.2018.

Срок давности привлечения ООО «Регион-ритейл» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При рассмотрении данного дела временно исполняющая обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, в соответствии с пунктом 2 статьи 4.2 КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут

признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Временно исполняющая обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области также считает возможным, с учетом положений части 2 статьи 4.2 КоАП РФ признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину ООО «Регион-ритейл» совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «Регион-ритейл» за совершение административного правонарушения, не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении ООО «Регион-ритейл» своих публично - правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 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.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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.

Согласно Единому реестру субъектов малого предпринимательства, размещенного на официальном сайте rsmp.nalog.ru ООО «Регион-ритейл» имеет статус микропредприятия.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «Регион-ритейл» доказанной, а действия верно

квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, наличие у ООО «Регион-ритейл» статуса микропредприятия, отсутствие 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 отсутствие имущественного ущерба, руководствуясь статьями 4.1.1, 23.48, 29.9, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Регион-ритейл» (ОГРН 1157017001998, ИНН 7017370154, КПП 701701001, дата присвоения ОГРН 12.02.2015, юридический адрес: 634021, г. Томск, ул. Некрасова, д.12) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «Регион-ритейл» (ОГРН 1157017001998, ИНН 7017370154, КПП 701701001, дата присвоения ОГРН 12.02.2015, юридический адрес: 634021, г. Томск, ул. Некрасова, д.12) предупреждение. В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток 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.

Временно исполняющая обязанности
руководителя управления

<...>