

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 06-162/16

о назначении административного наказания

«23» ноября 2016 г.

г. Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области – начальник отдела рекламы И.В. Волохина, рассмотрев протокол № 06-162/16 от 10.11.2016 г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ в отношении индивидуального предпринимателя Кучкаровой Венеры Маратовны (ИНН 540536623990),

в отсутствии: ИП Кучкаровой В.М. (не явилась),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступили заявления физического лица (вх. № 2276, 2279, 2280, 2281 от 18.03.2016г.) по факту размещения в феврале - марте 2016 г. в лифте многоквартирного жилого дома по ул. В.Высоцкого, д. 42 на стенде компании «Соболь» информации следующего содержания:

1. «Vilgelm салон красоты. Телефон 38-111-78. Ул. Высоцкого, 33...Косметология ...депиляция, ...татуаж, ...массаж...» (вх. № 2276);
2. «Фиеста цветочный салон. Роза 69р. Большой выбор свежих цветов, готовых букетов и композиций! Опт & Розница Доставка ул. Высоцкого, 39 к.4 т.: 213-38-31», с изображением товара (вх. № 2280);
3. «Тимошка _ Японские подгузники трусики и бытовая химия. Интернет-магазин...доставка + подарок...», с изображением рекламируемой продукции

В соответствии с п.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.

Объектом рекламирования может быть 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.

Следовательно, рассматриваемая информация является рекламой, поскольку полностью соответствует определению рекламы. Объектом рекламирования выступают товары и услуги, предоставляемые салоном красоты «Vilgelm», цветочным салоном «Фиеста» и магазином «Тимошка» соответственно.

В рекламе салона красоты «Vilgelm», в том числе, предлагаются услуги депиляции, татуаж и массажа. Данные процедуры включены в перечень медицинских услуг, утвержденный Приказом Минздравсоцразвития РФ от 27.12.2011г. № 1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг».

Согласно ч. 7 ст. 24 Закона «О рекламе», реклама лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

Данная информация в рассматриваемой рекламе отсутствует. Следовательно, нарушена ч. 7 ст. 24 Закона «О рекламе».

В рекламе цветочного салона «Фиеста» предлагается услуга по доставке, а также указаны адрес и телефон.

В рекламе «Тимошка _ Японские подгузники трусики и бытовая химия. Интернет-магазин...доставка + подарок...» также сообщается о возможности приобретения товара дистанционным способом, посредством Интернет-магазина.

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.

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 предусмотрена как рекламодателя, так и рекламодателем.

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

Согласно информации, представленной заявителем, рекламодателем данных рекламных объявлений является ООО «Компания Соболев» (адрес: 630133, г. Новосибирск, ул. Татьяны Снежиной, д. 48, оф.203).

На запрос Новосибирского УФАС России ООО «Компания Соболев» представило документы (вх. № 3382 от 18.04.2016 г.), согласно которым рассматриваемая реклама размещалась на основании Договора № 160014 аренды рекламной площади от 10.02.2016 г., сроком на три месяца (Приложение № 1 к договору), заключенного между ООО «Компания Соболев» (в лице директора Конько С.И.) с индивидуальным предпринимателем Кучкаровой Венерой Маратовной.

По смыслу п. 2.2.3 указанного Договора, Арендатор (ИП Кучкарова В.М.) принимает на себя обязательство по соответствию размещаемой рекламной информации действующему законодательству РФ о рекламе.

Также Обществом представлены: согласованный сторонами макет рекламной информации (Приложение № 2), Акт № 160001 выполненных работ от 10.02.2016 г.

В свою очередь между ООО «Компания Соболев» и ТСЖ «Жилсервис» заключен Договор на размещение информационных стендов в лифтах многоквартирных домов от 08.12.2014 г.

Согласно п.6.3 указанного Договора, пользователь (ООО «Компания Соболев») несет ответственность за нарушение требований Закона о рекламе.

17.06.2016 г. на рассмотрении дела Комиссией Новосибирского УФАС России представитель ООО «Компания Соболев» <....> пояснил, что в конце января 2016 г. представитель рекламодателя ИП Кучкарова В.М. обратилась в ООО «Компания Соболев» с заявкой на размещение рекламы.

За несколько дней до обращения, 16.01.2016 г. в компанию был принят сотрудник<....>, назначенный ответственным за все вопросы размещения рекламы (что подтверждается представленным Приказом о приеме на работу № 1 от 11.06.2016 г.). В результате переговоров, 10 февраля 2016 г. был заключен договор аренды рекламной площади между ИП Кучкаровой В.М. и ООО «Компания Соболев».

Составление договора, разработку макета и прочие действия по размещению рекламы проводил вновь принятый сотрудник <...>. Из-за малого опыта указанного сотрудника, им были допущены нарушения ст. 8 Закона о рекламе в части отсутствия сведений о продавце. 31 мая 2016 г. срок аренды рекламной площади истек, данный макет демонтирован, следовательно, по мнению представителя Общества, нарушение прекращено.

В связи с возбуждением Новосибирским УФАС России дела в отношении Общества, с <...> была проведена беседа и назначено дисциплинарное взыскание (выговор).

Об иных способах размещения данной рекламы неизвестно.

18.07.2016 г. на рассмотрении дела Комиссией Новосибирским УФАС России представитель ООО «Компания Соболь» согласился с наличием нарушения ст. 8 Закона о рекламе при размещении рекламных макетов салона красоты «Vilgelm» и цветочного салона «Фиеста».

Какие-либо пояснения по услуги доставки интернет-магазина «Тимошка» представитель ООО «Компания Соболь» дать не может, поскольку ООО «Компания Соболь» не имеет отношения к данному виду деятельности.

При этом указал, что в деле имеются пояснения должностного лица сотрудника «Компания Соболь» <...>, который на заседании Комиссии Новосибирского УФАС России 17.06.2016 г. признал, что по его вине были допущены нарушения отдельных положений закона «О рекламе».

Данное нарушение прекращено, об иных способах размещения указанной рекламы неизвестно.

Представитель ИП Кучкаровой В.М. пояснила, что <...>. самостоятельно производила поиск арендаторов на рекламную площадь, разместила макеты салона красоты «Vilgelm», цветочного салона «Фиеста» и интернет-магазина «Тимошка» по устной договоренности. Макеты рекламы не изготавливала, а передала всю информацию Сахарову О.А. также в устной форме, являясь посредником.

Согласно Договору № 160013 аренды рекламной площади от 10.02.2016 г., заключенному между Вельгельм Р.Р. (арендатор) и ИП Кучкаровой В.М. (арендодатель), арендодатель передает, а арендатор принимает в аренду часть рекламной площади информационных конструкций, расположенных в лифтах жилых домов для размещения рекламно-информационной продукции в печатном виде и обязуется оплатить в установленном договором порядке.

В соответствии с п. 2.2.3 указанного договора, арендатор принимает на себя обязанность по обеспечению достоверности рекламной информации и ее соответствие законодательству РФ.

Согласно пояснениям Вельгельм Р.Р., в связи с наличием указанного договора, именно она является ответственной за размещение рассматриваемой рекламной и нарушение законодательства о рекламе.

Комиссия УФАС России, рассмотрев материалы дела, приходит к следующим

ВЫВОДАМ.

Согласно приложению № 2 к договору аренды № 160014 от 10.02.2016 г. согласование оригинал-макета рассматриваемой рекламы производилось ИП Кучкаровой В.М., акт выполненных работ № 160001 от 25.02.2016 г. также подписан ИП Кучкаровой В.М.

Таким образом, лицом, определившим (согласовавшим) объект рекламирования рассматриваемой рекламы, т.е. рекламодателем рекламы салона красоты «Vilgelm», цветочного салона «Фиеста» и интернет-магазина «Тимошка», является именно ИП Кучкарова В.М.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Решениями Комиссии Новосибирского УФАС России по делам № 69/16, 71/16 ИП Кучкарова В.М. (ОГРН 314547622700308 от 15.08.2014 г., ИНН 540536623990) признана нарушившей:

- 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.

- ч. 7 ст. 24 Закона «О рекламе», реклама лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

В соответствии с ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе», нарушение рекламодалателями, рекламопроизводителями, рекламодателем распространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обязанность своевременно получать почтовую корреспонденцию, лежит исключительно на адресате.

В соответствии с ч. 3 ст. 54 Гражданского кодекса 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.

Определение о назначении даты и времени рассмотрения дела об административном правонарушении 10.11.2016 было направлено по адресу

регистрации ИП Кучкаровой В.М. (почтовый идентификатор № 63000701526136).

Согласно сведениям с официального сайта ФГУП «Почта России», почтовое сообщение с почтовым идентификатором № 63000701526136, направленное по адресу регистрации ИП Кучкаровой В.М., прибыло в место вручения 15.11.2016 г., однако не было вручено в связи с неудачной попыткой вручения.

При таких обстоятельствах антимонопольный орган предпринял все зависящие действия для надлежащего уведомления лица о времени и месте составления данного протокола, однако ИП Кучкарова В.М. не обеспечила возможность надлежащего получения почтовых сообщений по своему адресу.

Дата совершения административного правонарушения – февраль – март 2016г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Нарушение требований указанных статей Закона «О рекламе», а, следовательно, и действия ИП Кучкаровой В.М., образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем 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.

Из материалов дела следует, что у ИП Кучкаровой В.М. имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Срок давности привлечения ИП Кучкаровой В.М. к административной ответственности, установленный статьей 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях на момент вынесения настоящего постановления не истек.

В соответствии с 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, 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.

Согласно сведениям Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ИП Кучкарова В.М. является субъектом малого предпринимательства. Дата включения в реестр 01.08.2016г.

Данное правонарушение совершено ИП Кучкаровой В.М. впервые, не нанесло вредных последствий, не повлекло 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 не причинило имущественного ущерба.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, финансовое положение лица, наличие смягчающих обстоятельств (нарушение совершено впервые), а так же отсутствие отягчающих обстоятельств, установленных ст. 4.3 КоАП РФ, руководствуясь статьями 4.1.1, 14.3, 23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать индивидуального предпринимателя Кучкарову Венеру Маратовну (...) виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.
2. Применить к индивидуальному предпринимателю Кучкаровой Венере Маратовне 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 РФ об административных правонарушениях резолютивная часть постановления по делу об административном правонарушении оглашена немедленно по окончании рассмотрения дела.