

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения по делу № 04р-18/76-04-2017р

об административном правонарушении

«05» февраля 2018 г.

г. Киров

Руководитель управления Федеральной антимонопольной службы России по Кировской области <...>, рассмотрев протокол № 04р-18/76-04-2017р от 05.02.2018, составленный <...> – начальником отдела финансовых рынков и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области и материалы административного дела в отношении должностного лица – директора общества с ограниченной ответственностью «ВДЧ-Маркет» (далее по тексту – ООО «ВДЧ-Маркет») <...> (<...> г.р, место рождения: гор. <...>, зарегистрирован: г. Киров, ул. <...>, место работы - директор ООО «ВДЧ-Маркет», документ, удостоверяющий личность – паспорт серия <...>номер <...> выдан <...> ИНН <...>), в связи с нарушением ст. 8 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – Федеральный закон «О рекламе»),

### УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Кировского УФАС России по делу № 76/04-2017р (резольютивная часть оглашена 11 января 2018 года; в полном объеме изготовлено 15 января 2018 года) признана ненадлежащей реклама следующего содержания: «HANOI лаунж-кино ресторан бар [www.hanoi43.ru](http://www.hanoi43.ru) +7(922) <...> Доставка вьетнамской и японской кухни ХОРОШАЯ НОВОСТЬ! Теперь можно наслаждаться не выходя из дома! <...> звони! Минимальный заказ от 350 руб. по городу Кирову Вс-Чт 12:00 – 22:00 Пт-Сб 12:00-00:00», размещенная на металлическом ограждении по адресу: город Киров, улица Ленина, д. 89Б, так как она противоречит статье 8 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе».

Нарушение заключается в следующем.

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства о рекламе в соответствии со статьей 33 Федерального закона «О рекламе» сотрудниками Кировского УФАС России было установлено, что по адресу: город Киров, улица Ленина, д. 89Б, на металлическом ограждении размещается рекламный баннер с информацией следующего содержания: «HANOI лаунж-кино ресторан бар [www.hanoi43.ru](http://www.hanoi43.ru) +7(922) <...> Доставка вьетнамской и японской кухни ХОРОШАЯ НОВОСТЬ! Теперь можно наслаждаться не выходя из дома! <...> звони! Минимальный заказ от 350 руб. по городу Кирову Вс-Чт 12:00 – 22:00 Пт-Сб 12:00-00:00», которая содержит признаки нарушения ст.8 Федерального закона «О рекламе» (акт фиксации рекламы от 25.10.2017).

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе», рекламой является информация, распространяемая 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. Под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, 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 – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии со ст. 8 Федерального 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.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу пункта 2 статьи 497 Гражданского кодекса Российской Федерации 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).

В силу пункта 3 статьи 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.

В соответствии с Правилами продажи товаров дистанционным способом, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 27.09.2007 г. N 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.

Информация: «HANOI лаунж-кино ресторан бар [www.hanoi43.ru](http://www.hanoi43.ru) +7(922)666-68-86 Доставка вьетнамской и японской кухни ХОРОШАЯ НОВОСТЬ! Теперь можно наслаждаться не выходя из дома! 43-13-53 звони! Минимальный заказ от 350 руб. по городу Кирову Вс-Чт 12:00 – 22:00 Пт-Сб 12:00-00:00» адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания потребителей к объекту рекламирования (блюда заведения «HANOI», предлагаемые к доставке), способствует формированию интереса к рекламируемым товарам и их продвижению на рынке и по своему содержанию является рекламой.

Согласно рекламной информации потребитель может оформить заказ по телефону <...> или на сайте [www.hanoi43.ru](http://www.hanoi43.ru). Таким образом, рассматриваемая реклама является рекламой продажи товаров (блюд заведения «HANOI») дистанционным способом по следующим основаниям.

На сайте [www.hanoi43.ru](http://www.hanoi43.ru) имеется вкладка «Доставка», которая содержит каталог блюд, предлагаемых к продаже дистанционным способом.

В рассматриваемом случае отсутствует непосредственный контакт потребителя с товаром либо его образцом до заключения договора, ознакомление с товаром происходит посредством изучения каталогов и фотоснимков на интернет-сайте [www.hanoi43.ru](http://www.hanoi43.ru), который содержит информацию о наличии того или иного наименования блюда, его стоимости, а также об условиях доставки и оплаты.

Последовательность действий по заказу товара следующая: ознакомление покупателя с описанием товара, представленным на фотоснимках на интернет-сайте [www.hanoi43.ru](http://www.hanoi43.ru) с использованием сетей электросвязи (телефон, сеть Интернет); оформление заказа; доставка

заказа; приемка товара потребителем по количеству и качеству; оплата товара и выдача подтверждающего документа.

Данная схема взаимоотношений и указанные обстоятельства показывают, что решение о совершении покупки и выборе конкретного товара из представленного ассортимента покупатель принимает до оформления заказа, его доставки и оплаты; доставка выбранного потребителем товара (блюд) осуществляется согласно принятому заказу; до оформления заказа у покупателя отсутствует возможность непосредственного ознакомления с товаром либо его образцом.

В рекламной информации: «HANOI лаунж-кино ресторан бар [www.hanoi43.ru](http://www.hanoi43.ru) +7(922) <...> Доставка вьетнамской и японской кухни ХОРОШАЯ НОВОСТЬ! Теперь можно наслаждаться не выходя из дома! <...> звони! Минимальный заказ от 350 руб. по городу Кирову Вс-Чт 12:00 – 22:00 Пт-Сб 12:00-00:00», размещенной на металлическом ограждении по адресу: город Киров, улица Ленина, д. 89Б, отсутствуют необходимые сведения о продавце, что нарушает требования ст. 8 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частями 6 и 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность при нарушении статьи 8 Закона несет как рекламоатель, так и рекламодатель.

Установлено, что деятельность по адресу: город Киров, улица Ленина, д. 89Б, согласно пояснениям ответчика и договору долгосрочной аренды от 19.05.2015, осуществляется ООО «ВДЧ-Маркет», соответственно, именно данное лицо было заинтересовано в размещении рекламы для привлечения внимания потребителей, а также продвижения своего товара на рынке. Таким образом, в рассматриваемом деле рекламодателем и рекламодателем спорной информации в одном лице выступает ООО «ВДЧ-Маркет».

Из анализа имеющихся в деле документов следует, что нарушение рекламного законодательства произошло по вине ООО «ВДЧ-Маркет».

Указанный факт нарушения законодательства РФ о рекламе в полном объеме подтверждается имеющимися материалами и решением по делу № 76/04-2017р.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, 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 ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Срок давности привлечения лица к административной ответственности исчисляется с 25.10.2017 г. (дата акта фиксации).

Событием административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ является установленный факт нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в действиях юридического лица ООО «ВДЧ-Маркет», выразившийся в определении содержания рекламы: «HANOI лаунж-кино ресторан бар [www.hanoi43.ru](http://www.hanoi43.ru) +7(922) <...> Доставка вьетнамской и японской кухни ХОРОШАЯ НОВОСТЬ! Теперь можно наслаждаться не выходя из дома! <...> звони! Минимальный заказ от 350 руб. по городу Кирову Вс-Чт 12:00 – 22:00 Пт-Сб 12:00-00:00», и её распространении путем размещения на металлическом ограждении по адресу: город Киров, улица Ленина, д. 89Б, которая не соответствует требованиям статьи 8 Федерального закона «О рекламе».

Объектом административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ,

являются общественные отношения в области рекламы.

Объективной стороной административного правонарушения являются действия должностного лица – директора ООО «ВДЧ-Маркет» <...> по определению содержания спорной рекламы, не соответствующей требованиям ст. 8 Федерального закона «О рекламе».

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

В соответствии с решением №8 собрания учредителей ООО «ВДЧ-Маркет» от 12.10.2017 <...> назначен директором ООО «ВДЧ-Маркет». Соответственно, <...> является субъектом административного правонарушения.

В силу части 2 ст. 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий, либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Субъективная сторона административного правонарушения характеризуется виной субъекта в форме неосторожности, поскольку <...> не предвидел возможности наступления вредных последствий, хотя должен был и мог их предвидеть. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законодательством требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, рассматриваемое правонарушение совершено по вине должностного лица – <...> – директора ООО «ВДЧ-Маркет» в форме неосторожности.

Место и время совершения правонарушения: место размещения рекламной информации: место размещения рекламы следующего содержания: «HANOI лаунж-кино ресторан бар [www.hanoi43.ru](http://www.hanoi43.ru) +7(922) <...> Доставка вьетнамской и японской кухни ХОРОШАЯ НОВОСТЬ! Теперь можно наслаждаться не выходя из дома! <...> звони! Минимальный заказ от 350 руб. по городу Кирову Вс-Чт 12:00 – 22:00 Пт-Сб 12:00-00:00», размещенной на металлическом ограждении по адресу: город Киров, улица Ленина, д. 89Б, дата размещения - 25.10.2017 г. (согласно акту фиксации).

В ходе рассмотрения дела были исследованы все обстоятельства совершенного нарушения законодательства РФ о рекламе. Факты, изложенные в протоколе № 04р-18/76-04-2017р от 05.02.2018 об административном правонарушении, подтверждаются в полном объеме материалами дела № 76/04-2017р.

В соответствии со ст. 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.

Таким образом, совершенные должностным лицом Цымбалюком О.В. - директором ООО «ВДЧ-Маркет» действия по определению содержания рекламы продажи товаров дистанционным способом: «HANOI лаунж-кино ресторан бар [www.hanoi43.ru](http://www.hanoi43.ru) +7(922) <...> Доставка вьетнамской и японской кухни ХОРОШАЯ НОВОСТЬ! Теперь можно наслаждаться не выходя из дома! <...> звони! Минимальный заказ от 350 руб. по городу Кирову Вс-Чт 12:00 – 22:00 Пт-Сб 12:00-00:00», и её распространению путем размещения на металлическом ограждении по адресу: город Киров, улица Ленина, д. 89Б, без указания необходимых сведений о продавце, в нарушение требования ст. 8 Федерального закона «О рекламе», содержат состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

О дате, месте и времени рассмотрения протокола должностное лицо – директор ООО «ВДЧ-Маркет» <...> извещен надлежащим образом. Протокол рассмотрен в присутствии <...>, который факт нарушения признал.

В рассматриваемом случае состав административного правонарушения является формальным, следовательно, правонарушение является общественно опасным с момента его совершения, независимо от наступления каких-либо последствий.

С учетом конкретных обстоятельств дела, учитывая характер и степень общественной опасности совершенного правонарушения, которое выразилось в пренебрежительном отношении к исполнению публично – правовых обязанностей в сфере рекламного законодательства, основания для освобождения должностного лица –директора ООО «ВДЧ-Маркет» <...> от административной ответственности ввиду малозначительности в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

В соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ в качестве смягчающих обстоятельств установлено совершение административного правонарушения впервые.

В соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ отягчающих вину обстоятельств не установлено.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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 части 1, 2 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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.

Поскольку согласно информации на сайте <https://rmsp.nalog.ru/> ООО «ВДЧ-Маркет» включено в Реестр субъектов малого и среднего предпринимательства и правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, совершено должностным лицом Общества впервые, с учетом отсутствия оснований, установленных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ, считаю возможным применить к должностному лицу Общества меру ответственности в виде предупреждения.

Руководствуясь ст. 3, 8 Федерального закона «О рекламе», статьями 2.1, 2.4, 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

#### П О С Т А Н О В И Л:

1.Признать должностное лицо – директора ООО «ВДЧ-Маркет» Цымбалюка <...> (<...> г.р., ИНН <...>) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1

статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к должностному лицу – директору ООО «ВДЧ-Маркет» <...> (<...>г.р, ИНН <...>) меру ответственности в виде предупреждения.

*соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.*

*Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление о деле 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.*

Руководитель управления

<...>