

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области Б, рассмотрев протокол и материалы дела №06-09/299-12 об административном правонарушении, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Флора Экспресс» по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

Постановление вынесено в присутствии законного представителя юридического лица – Б.

УСТАНОВИЛ:

В Томское УФАС России поступило заявление Л. (вх.№1251 от 19.03.2012), из которого следует, что на электронный ящик заявителя поступают письма с рекламой интернет магазина – www.floraexpress.ru. При этом заявителем предпринимались попытки отказаться от рассылки данной рекламы, но рекламные сообщения продолжают направляться заявителю.

Определением от 18 апреля 2012 года (исх.№ЕФ/2087 от 18.04.2012) Томским УФАС России по вышеуказанному факту возбуждено производство по делу №06-11/48-12 в отношении ООО «Флора Экспресс».

ООО «Флора Экспресс» (далее также – Общество) в письменном отзыве на определение о возбуждении производства по делу сообщило, что Л. с 30.05.2007 г. является клиентом Общества. Став клиентом Общества, Л. дала согласие на получение рекламных материалов, поскольку клиент не может оформить заказ на сайте www.floraexpress.ru, не приняв условий публичной оферты, условия которой размещены на сайте. Пунктом 1.9 Оферты предусмотрено, что заказчик будет получать рекламные материалы. От рекламных рассылок клиент может отписаться самостоятельно в личном кабинете, либо по ссылке в уже пришедшем рекламном материале. Л. могла в любой момент отписаться от рекламных рассылок указанными способами, но не сделала этого. В ответ на просьбу Л. об удалении ее электронного адреса из рекламной рассылки, Общество удалило адрес Л. из рассылки, но для этого потребовалось изменение программного кода сайта, что, в свою очередь, потребовало значительного времени. В результате, в течение 1,5 месяцев с момента отказа от рассылки Л. получала рекламные материалы Общества, приуроченные к Новому году, Рождеству и Дню всех влюбленных.

В отзыве Общество также отметило, что рассматриваемая информация не содержит всех признаков рекламы, указанных в п.1 ч.3 ФЗ «О рекламе», поскольку рассылка электронных писем осуществляется только в адрес клиентов Общества.

Вместе с тем, Общество признало нарушение требований статьи 8 закона о рекламе.

В ходе рассмотрения дела комиссия антимонопольного органа установила следующее.

Информация «Светлый праздник Рождество 7 января «Рождество Христово» - Великий православный праздник. В сей праздничный день у христиан принято дарить подарки. По радуйте дорогих вам людей цветочным подарком по особой цене со скидкой 7%, промо-код 7JAN Пожелайте верующим радости и мира в этот светлый день. Flora Express – Международная сеть доставки цветов (к Рождеству) +7(495)225-54-87, +7(495)662-81-81, +7(800)333-60-50 Отписаться от рассылки», направленная в адрес Л. 05.01.2012 в 4:32 часов;

-«В день Святого Валентина признайтесь в любви на языке цветов! Цветы красивее слов. Мы поможем выразить ваши чувства и как постоянному клиенту предоставляем скидку 11% по коду love Оформите заказ заранее, чтобы мы доставили его 14 февраля. Flora Express – Международная сеть доставки цветов (к Рождеству) +7(495)225-54-87, +7(495)662-81-81, +7(800)333-60-50 www.floraexpress.ru Отписаться от рассылки» и забыть про скидки, направленная в адрес Л. 07.02.2012 в 8:30 часов;

-«Цветы красивее слов. Святой Валентин. Если письмо отображается без картинок, прочтите его онлайн-версию. Подарки для дорогих и любимых Не забудьте поздравить свою вторую половинку! День влюбленных- праздник счастливых людей! Поздравьте любимых, закажите красивый букет с доставкой на 14 февраля. Вместе с «Флора Экспресс» вы можете подарить тепло весеннего солнца в этот февральский день. Специальное предложение Большое сердце для щедрых поздравлений (от двух композиций). Позвоните нам и оператор оформит ваши заказы с максимальной скидкой 15%. +7(495)662-81-81, 8(800)333-60-50 (бесплатный звонок по России) Праздничная скидка 12% на все цветочные подарки по промо-коду lov заказать со скидкой (изображение букета) летний день 1810 руб. заказать, (изображение букета) Блюмарин 2682 руб. заказать, (изображение букета) Розовый слон 3147 руб. заказать, (изображение букета) коралловый риф 3968 руб. заказать признаться в любви письмо отправлено на lotos.ah@mai.ru Отписаться и забыть про скидки по букету всему свету! www.floraexpress.ru +7(495)662-81-81, 8(800)333-60-50», направленное в адрес Л. 12.02.2012 в 6:37 часов» соответствует определению понятия рекламы, указанному в пункте 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», согласно которому 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.

Анализ содержащейся на сайте www.floraexpress.ru информации показывает, что клиентом Общества может стать любое лицо, текст электронных писем не содержит обращения к конкретному лицу. Таким образом, круг лиц, имеющих возможность стать клиентом Общества и получать рекламные сообщения от ООО «Флора Экспресс» не ограничен.

В соответствии с п.2 ст.3 указанного закона объектом рекламирования рассматриваемой рекламы являются услуги по доставке цветов к различным праздникам, букеты «летний день» по цене 1810 руб.; «блюмарин» по цене 2682 руб., «розовый слон» по цене 3147 руб.; «коралловый риф» по цене 3968 руб.; интернет-магазин www.floraexpress.ru.

В соответствии с требованиями ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования

телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространённой без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Материалами дела подтверждается, что заявительница потребовала от ООО «Флора Экспресс» прекратить направлять на ее электронный ящик рекламные сообщения. Между тем, направление рекламных сообщений продолжилось, т.е. немедленно не было прекращено. Из вышеизложенного следует, что рассматриваемая реклама нарушает требования ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

Кроме того, в соответствии с требованиями 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.

При этом дистанционным способом продажи товара в соответствии со статьей 497 Гражданского кодекса Российской Федерации признается продажа товара по договору розничной купли-продажи, заключаемому 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.

Рассматриваемая реклама является рекламой дистанционной продажи букетов «летний день» по цене 1810 руб.; «блюмарин» по цене 2682 руб., «розовый слон» по цене 3147 руб.; «коралловый риф» по цене 3968 руб., при этом текст рекламы не содержит указания на сведения о продавце таких букетов.

Таким образом, реклама услуг ООО «Флора Экспресс», распространённая посредством электронной почты, нарушает требования ч.1 ст.18, и ст.8 ФЗ «О рекламе», следовательно, является ненадлежащей.

Рекламодателем, т.е. изготовителем или продавцом товара либо иным определившим объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицом (п.5 ст.3 ФЗ «О рекламе») является ООО «Флора Экспресс», рекламодателем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п.7 ст.3 ФЗ «О рекламе») является также ООО «Флора Экспресс», что подтверждается заявлением Лотоцкой Т.В. с приложением, актом осмотра Интернет-сайта от 16.04.2012 г., отзывом ООО «Флора Экспресс» на определение о возбуждении производства по делу №06-11/48-12.

В соответствии с ч.4 ст.38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями

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

В соответствии с ч.6 и 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель, за нарушением требований ст.8 ответственность несет рекламодатель и рекламодатель.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях за нарушение рекламодателем законодательства о рекламе установлена административная ответственность.

23 августа 2012 г. в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Флора Экспресс» составлен протокол об административном правонарушении по ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Законный представитель юридического лица – Б. вину общества признал частично и пояснил, что нарушения законодательства о рекламе устранены. Просил учесть все обстоятельства дела и не назначать наказание.

Заместитель руководителя Томского УФАС России, рассмотрев материалы дела, и, оценив собранные по делу доказательства, считает их достаточными и находит вину ООО «Флора Экспресс» доказанной, а действия общества верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, при этом исходит из следующего.

Согласно статье 2.1. Кодекса РФ об административных правонарушениях, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое указанным Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Объективной стороной данного правонарушения является нарушение требований ч.1 ст.18, и ст.8 Федерального закона «О рекламе»

ООО «Флора Экспресс», являясь участником правоотношений в сфере рекламы, рекламодателем и рекламодателем на рынке рекламных услуг, осуществляя деятельность, подпадающую под регулирование Федерального закона «О рекламе», и будучи обязанным в силу ч.6, 7 ст.38 указанного закона выполнять установленные данным законом требования к распространяемой рекламе не могло не знать о требованиях закона, о содержании ч.1 ст.18, и ст.8 указанного закона. Тем не менее, при наличии возможности не нарушать, ООО «Флора Экспресс» не приняло необходимых и достаточных мер для соблюдения рекламного законодательства и недопущения распространения ненадлежащей рекламы.

В соответствии с ч.2 ст.2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации

предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

ООО «Флора Экспресс» не предприняло со своей стороны действия для того, чтобы реклама по своему содержанию и способу распространения удовлетворяла требованиям действующего законодательства Российской Федерации о рекламе, и распространение данной рекламы не нарушало прав потребителей рекламы, в том числе, на получение достаточной информации.

Исходя из оценки фактических обстоятельств дела, заместитель руководителя Томского УФАС России пришел к выводу, что совершенное ООО «Флора Экспресс» правонарушение представляет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям и не является малозначительным. Распространение рекламы без согласия адресата, несоответствие распространенной рекламы требованиям законодательства о рекламе нарушает права и законные интересы потребителей рекламы на ограничение потребляемой ими рекламы, а также право на получение достаточной и достоверной информации о продавце рекламируемого товара.

Для оценки степени общественной опасности совершенного правонарушения не имеет значение наличие/отсутствие последствий совершения правонарушения, поскольку состав правонарушений, предусмотренный частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ КоАП РФ являются формальным. Оснований для применения 2.9 КоАП РФ не установлено.

Вина юридического лица подтверждается протоколом об административном правонарушении от 23.08.2012 г., решением по делу №06-11/48-12, другими материалами дела.

В качестве смягчающих обстоятельств учитывается то, что ранее Общество к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства не привлекалось, предписание об устранении нарушения рекламного законодательства исполнено.

Отягчающих обстоятельств по делу не установлено.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, руководитель Томского УФАС России, учитывает характер совершенного правонарушения, форму вины нарушителя, отягчающие и смягчающие обстоятельства.

В связи с изложенным, представляется возможным назначить административное наказание ниже максимальной санкции, предусмотренной частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Применить к Обществу с ограниченной ответственностью «Флора Экспресс»

административное наказание в виде штрафа в размере 100 000 (ста тысяч) рублей за совершение правонарушения, предусмотренного ч.1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч.1 ст.32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен не позднее 30 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

В соответствии с ч.9 ст.38 ФЗ «О рекламе» суммы штрафов за нарушение законодательства РФ о рекламе зачисляются в бюджеты бюджетной системы РФ в следующем порядке:

- в федеральный бюджет – 40 процентов;
- в бюджет Томской области – 60 процентов.

Сведения об уплате суммы штрафа представить в Томское УФАС России в трехдневный срок после уплаты.

Согласно п.1 ст.20.25 Кодекса РФ об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный Кодексом об административных правонарушениях, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до 15 суток.

При неуплате штрафа в срок, согласно п.4 ст.32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях копия постановления направляется должностным лицом, вынесшим постановление, в банк или иную кредитную организацию для взыскания суммы штрафа из денежных средств или доходов юридического лица.

Согласно п.7 ст.32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях при невозможности взыскания штрафа постановление о наложении административного штрафа направляется должностным лицом, вынесшим постановление, судебному приставу-исполнителю для обращения административного взыскания на имущество, принадлежащее юридическому лицу, в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии со ст.30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со ст.31.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление вступает в законную силу по истечении срока, установленного для обжалования.