

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 06-44/18Р

о назначении административного наказания

«15» мая 2018 г.

г. Новосибирск

Заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области И.В. Волохина, рассмотрев протокол № 06-44/18Р от «10» мая 2018 г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении ООО «Лента» (ОГРН 1037832048605; ИНН/КПП 7814148471/781401001; юридический адрес: ул. Савушкина, д. 112, лит. Б, г. Санкт-Петербург, 197374) по части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

в отсутствие: представителя ООО «Лента» (не явился, Общество уведомлено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 10141 от 26.10.2017г.) по факту отказа в предоставлении заявителю скидки на покупку посуды для приготовления пищи и кухонной утвари.

Как указывает заявитель, 20.09.2017г. на его абонентский номер <...> -<...>21-05 пришло смс-сообщение следующего содержания: «ЛЕНТА: 21 сентября -50% на посуду для приготовления и кухонную утварь».

21.09.2017г. заявитель приобрел в гипермаркете «Лента», расположенном по адресу: г.Новосибирск ул. Гусинобродское шоссе, д.64, следующие товары:

- Миска БЫТПЛАСТ 6,0 л. за 103,90 руб., со скидкой по карте Лента, вместо 109,37 руб. (без карты) – скидка составила 5%;

- Миска ЛУИЗА 3,5 л. за 64,90 руб. со скидкой по карте Лента, вместо 38,32 руб. (без скидки) – скидка составила 5%.

Таким образом, как указывает заявитель, при покупке данных товаров, относящихся к кухонной утвари и посуде для приготовления пищи, ему была предоставлена скидка в размере 5%, вместо 50%, указанных в рекламе. В администрации магазина заявителю разъяснили, что рассматриваемая скидка (50%) распространяется только на кастрюли, сковороды и столовые приборы.

Как указывает заявитель, кухонная утварь - это ручные, как правило, небольшие инструменты и посуда, которая используется на кухне для различных операций, связанных с приготовлением пищи: кастрюли, сотейники, сковороды, половники, лопаточки, шумовки, толкушки для пюре, миски и тазы разного объема, молоточки для отбивания мяса, ножи и ножницы, скалки, сита, противни, терки, ступки с пестиком, формы для выпечки, чайники, чесночницы и прочие необходимые приспособления для готовки.

Следовательно, по мнению заявителя, приобретенные им товары - МИСКИ, предназначенные для приготовления пищи, относятся к кухонной утвари. Исходя из этого, заявитель рассчитывал приобрести данные товары со скидкой 50%. Никаких конкретных предметов, на которые распространяется скидка, в полученной заявителем рекламе указано не было.

На основании изложенного, заявитель считает, что его, как потребителя, информация, содержащаяся в смс-сообщении, ввела в заблуждение по поводу товаров, которые продаются со скидкой 50%. Заявитель напрасно потратил свое личное время и денежные средства.

В адрес ООО «Лента» Новосибирским УФАС России направлялись запросы о предоставлении информации (исх. № 06-11697 от 01.11.2017г., № 06-12713 от 30.11.2017г.), в ответ на которые Обществом представлены, в том числе, следующие документы (вх. № 6358э от 05.12.2017г., № 11414 от 08.12.2017г.): копия устава ООО «Лента»; копия свидетельства о праве собственности на здание, расположенное по адресу: г.Новосибирск, ул. Гусинобродское шоссе, д.64; копия анкеты покупателя; макеты рекламной информации; копия письма АО «Полимербыт»; фото маркировки миски «ЛУИЗА».

В письменных пояснениях ООО «Лента» сообщает следующее.

Рекламируемая акция проводилась в отношении товаров, относящихся к категориям «посуда для приготовления» и «кухонная утварь»

Действующие нормативные акты разделяют понятие «посуда» и «кухонная утварь», например, Пояснениями к единой Товарной номенклатуре внешнеэкономической деятельности Евразийского экономического союза (ТН ВЭД ЕАЭС)» (Том V. Разделы XVI - XXI. Группы 85 - 97), утв. Рекомендации Коллегии Евразийской экономической комиссии от 12 марта 2013 г. N 4 предусмотрено, следующее положение: шкафы посудные и книжные, другая мебель <...> служащие для хранения в них различных предметов (книг, фаянсовой посуды, кухонной утвари, стеклянной посуды <...> и т.д.). Общероссийский классификатор продукции по видам экономической деятельности ОК 034-2014 (КПЕС 2008) устанавливает, что в группу 7.59.2 входят услуги по розничной торговле различной домашней утварью, ножевыми изделиями, посудой, изделиями из стекла и керамики, в том числе фарфора и фаянса в специализированных магазинах.

В соответствии с п. А.1.2. приложения «А» ГОСТ Р 50962-96 «Посуда и изделия хозяйственного назначения из пластмасс. Общие технические условия», миски относятся к посуде.

Таким образом, приобретенные Покупателем миски не относятся к кухонной утвари, поскольку представляют собой посуду.

В то же время акция распространялась не на всю посуду, а только на посуду для приготовления.

Общество отмечает, что миски, приобретенные покупателем, не предназначены для приготовления пищи. Об этом свидетельствуют разъяснения производителя указанных мисок - АО «Полимербыт».

В связи с поступившими заявлениями, заместителем руководителя управления Н.П. Камневой было издано Распоряжение № 49 от 01.11.2017г. о проведения внеплановой документарной проверки юридического лица в отношении ООО «Лента» (ОГРН 1037832048605; ИНН/КПП 7814148471/781401001; юридический адрес: ул. Савушкина, д. 112, лит. Б, г. Санкт-Петербург, 197374), а также распоряжение № 49-п от 30.11.2017г.

Согласно информации, имеющейся в материалах проверки, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Лента» (ОГРН 1037832048605).

По результатам проверки в отношении ООО «Лента» вынесен Акт проверки № 49 от 14.12.2017г. Данный Акт направлен по юридическому адресу проверяемого лица: 197374, г.Санкт-Петербург, ул. Савушкина, д. 112, лит.Б, по адресу осуществления деятельности в городе Новосибирске: 630039, г.Новосибирск, ул. Гусинобродское шоссе, д. 64/1, а также продублирован по адресу электронной почты: info@lenta.com, pr@lenta.com (исх. № 13191 от 14.12.2017г.).

В соответствии с п. 3.81 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по надзору за соблюдением законодательства о рекламе путем проведения проверок соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, утв. Приказом Федеральной антимонопольной службы России от 04.06.2012 №360, руководитель, иное должностное лицо, уполномоченный представитель проверяемого лица в течение пятнадцати дней с даты получения акта проверки вправе представить в антимонопольный орган (руководителю инспекции) свои письменные возражения на акт проверки, которые приобщаются к акту проверки не позднее следующего рабочего дня после их поступления.

В соответствии с отчетом об отслеживании почтовых отправок с сайта Почты России (<https://www.pochta.ru/TRACKING>), Акт проверки получен ООО «Лента» 25.12.2017г. по юридическому адресу (197374, г.Санкт-Петербург, ул. Савушкина, д. 112, лит.Б) и 26.12.2017г. по адресу осуществления деятельности в городе Новосибирске: 630039, г.Новосибирск, ул. Гусинобродское шоссе, д. 64/1.

Возражения на Акт проверки ООО «Лента» не представлены.

Определением о возбуждении дела от 01.02.2018г. ООО «Лента» привлечено в качестве лица, в действиях которого усматривается нарушение законодательства о рекламе. Определение направлено по юридическому адресу Общества (197374, г.Санкт-Петербург, ул. Савушкина, д. 112, лит.Б), а также по адресу осуществления деятельности в городе Новосибирске (630039, г.Новосибирск, ул. Гусинобродское шоссе, д. 64/1) и продублировано по электронной почте: info@lenta.com, pr@lenta.com.

В соответствии с отчетом об отслеживании почтовых отправок с сайта Почты России (<https://www.pochta.ru/TRACKING>), Определение получено ООО «Лента» 19.02.2018г. по юридическому адресу и 27.02.2018г. по адресу осуществления деятельности в городе Новосибирске. По электронной почте Определение направлялось 05.02.2018г.

Отзыв на данное Определение ООО «Лента» не представлен.

Доводы ООО «Лента», представленные в ответе на запрос от 05.12.2017г. и от 08.12.2017г., Комиссия Новосибирского УФАС России не принимает по следующим основаниям.

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.

Исходя из изложенного, рассматриваемая информация является рекламой, поскольку полностью соответствует определению рекламы.

В соответствии с Постановлением Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства

рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом «О рекламе» к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг. Оценка рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями.

Рассматриваемое смс-сообщение является самостоятельной рекламой, донесенной до потребителя, следовательно, должно соответствовать требованиям Федерального закона «О рекламе».

Заявитель является рядовым потребителем, и не обязан обладать специальными познаниями, чтобы разграничивать понятия «посуда», «посуда для приготовления» и «кухонная утварь».

Заявителем указано, чем, в его понимании, является кухонная утварь: *ручные, как правило, небольшие инструменты и посуда, которая используется на кухне для различных операций, связанных с приготовлением пищи, в том числе, миски.*

В полученном заявителем смс-сообщении отсутствовала информация, что данная акция имеет ограничения, и не перечислены конкретные предметы, на которые распространяется (или не распространяется) указанная скидка.

При этом ООО «Лента» представлены рекламные макеты, распространяемые посредством рассылки по электронной почте (e-mail), по мобильному приложению «Viber», а также размещенные в торговом зале. В данных рекламных макетах присутствует информация, что подробности акции могут быть уточнены на стойке информации в магазинах «Лента» или по телефону Единого информационного центра 8-800-700-41-11.

Однако в полученном заявителем смс-сообщении данные сведения отсутствовали.

Довод ООО «Лента», что приобретенная заявителем миска «Луиза» не предназначена для приготовления пищи, Комиссией Новосибирского УФАС России не принят по следующим основаниям. Несмотря на письмо АО «Полимербыт», в котором изготовитель сообщает, что миска «Луиза» не предназначена для приготовления пищи, на фотографии маркировки миски «Луиза» указано, что данная миска предназначена «Для холодных пищевых продуктов». Однако приготовление пищи не обязательно предполагает термическую обработку и использование горячих пищевых продуктов.

Так, в различных средствах массовой информации, специализированной литературе (такой как кулинарные книги, брошюры и т.д.) приводится большое количество рецептов приготовления пищи без термообработки. Для ряда рецептов необходимо использование посуды, различной степени глубины, (чашек, мисок и т.п.) для перемешивания, взбивания, сервирования и иных действий по приготовлению пищи. (Например, на сайте «Домашние рецепты приготовления блюд с фото» по ссылке <https://1000.menu/catalog/bez-termoobrabotki>, приведено 586 рецептов приготовления пищи без термообработки).

Исходя из изложенного, ориентируясь на информацию из полученного смс-сообщения: «ЛЕНТА: 21 сентября -50% на посуду для приготовления и кухонную утварь», поскольку к покупке заявителя данная скидка не была применена, заявитель изначально был введен в заблуждение об условиях приобретения товара.

В соответствии с ч. 7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе», не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о

рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Ответственность за нарушение указанной нормы, в соответствии со ст. 38 Закона «О рекламе» несет рекламодатель (изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо). Согласно материалам дела, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Лента».

Таким образом, действия ООО «Лента» нарушили ч.7 ст.5 Закона «О рекламе».

Решением по делу № 07/18 от 06.03.2018г. ООО «Лента» признано нарушившим ч. 7 ст. 5 Закона «О рекламе».

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

Дата совершения административного правонарушения – 20.09.2017г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Нарушение ч.7 ст.5 Закона «О рекламе» ООО «Лента» образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодистрибьютером законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, 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 юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тыс. рублей.

Из материалов дела следует, что у ООО «Лента» 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.

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.

В данном случае присутствуют обстоятельства, установленные п.2. ст. 3.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях, однако ООО «Лента» не состоит в реестре субъектов малого или среднего предпринимательства. В связи с изложенным применение административного наказания в виде предупреждения не представляется возможным.

Срок давности привлечения ООО «Лента» к административной ответственности, установленный статьей 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, финансовое положение лица, отсутствие отягчающих обстоятельств, установленных ст. 4.3 КоАП РФ, руководствуясь статьями 14.3, 23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Лента» (ОГРН 1037832048605; ИНН/КПП 7814148471/781401001; юридический адрес: ул. Савушкина, д. 112, лит. Б, г. Санкт-Петербург, 197374) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.
2. Применить к ООО «Лента» меру ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях р/с 40101810900000010001 в Сибирском ТУ Банка России г. Новосибирска, БИК 045004001, получатель: УФК по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России), ИНН 5405116098 / КПП 540501001, КБК 161 1 16 26000 01 6000 140, ОКАТО 50401000000 УИН 16161051500001203054, назначение платежа: административный штраф за нарушение законодательства о рекламе.

В соответствии с ч.5 ст.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

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

В соответствии со статьей 31.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях 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.

Неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный Кодексом РФ об административных правонарушениях, в соответствии со ст. 20.25 Кодекса РФ об административных правонарушениях влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.