

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 83

о назначении административного наказания по делу № 337 -АД(Р)11-18
об административном правонарушении

05 декабря 2018г. г. Барнаул

Я, руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю П<...>, рассмотрев протокол должностного лица управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю №52 от 20.11.2018г. и материалы дела об административном правонарушении № 337 -АД(Р)11-18, возбужденного в отношении должностного лица ООО «Барнаульская водяная компания» – директора Б<...> (далее – Б<...>) <...> адрес регистрации: <...> и другие материалы дела № 337 -АД(Р)11-18 об административном правонарушении, УСТАНОВИЛ:

должностное лицо ООО «Барнаульская водяная компания» – директор Б<...> на рассмотрение дела об административном правонарушении не явился. В соответствии с ч.2 ст.25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных ч.3 ст.28.6 КоАП РФ, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступало ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения. Лицо, в отношении которого ведется производство по делу надлежащим образом извещено о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении.

Должностное лицо ООО «Барнаульская водяная компания» – директор Б<...> направил ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие (вхд. №1814618 от 30.11.2018г.).

В соответствии со ст. 29.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях принято решение о рассмотрении дела в отсутствие лица, привлекаемого к административной ответственности.

Согласно протоколу об административном правонарушении № 52 от 20.11.2018г. в действиях должностного лица ООО «Барнаульская водяная компания» – директора Б<...> допущено нарушение ст.8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и содержится состав административного правонарушения, предусмотренный частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Данное обстоятельство выражается в следующем.

24 мая 2018г. Алтайским краевым УФАС России в газете «Вперед» на странице 8 №6 (9761) от 08.02.2018г. выявлен факт распространения рекламной статьи с информации следующего содержания: «Легенда жизни ПОЛЕЗНАЯ ВОДА В КАЖДЫЙ ДОМ ТЮМЕНЦЕВО» следующего содержания: «.... Жители Тюменцева, наравне с барнаульцами, имеют возможность заказывать домой бесплатную доставку полезной воды высшей категории качества «Легенда жизни» от Барнаульской водяной компании. Вода «Легенда жизни»... Вода «Легенда жизни» производится 5 видов... Заказать бесплатную доставку полезной воды жители Тюменцева могут по телефонам в Барнауле +7(3852)777-777 или через WhatsApp +7-903-995-72-22. График доставки «Легенды» на февраль: 7 и 21 февраля. На март: 7 и 21 марта. Доставку в остальные месяцы уточняйте по телефону. Пейте воду «Легенда жизни» и будьте здоровы!».

В соответствии с п.1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», под рекламой понимается 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. Рассматриваемая информация полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», является публичной, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к компании по доставке питьевой воды «Легенда жизни», а также возможности бесплатной доставки питьевой воды, способствует поддержанию интереса к указанным объектам рекламирования и продвижению их на рынке.

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.

Определение дистанционного способа продажи товара содержится в п. 2 ст. 497 ГК РФ, в соответствии с которым, 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).

Порядок продажи товаров дистанционным способом регулируется Правилами продажи товаров дистанционным способом, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 N 612 (далее - Правила). Согласно Правилам, 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 с использованием сетей почтовой связи, сетей электросвязи, в том числе информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», а также сетей связи для трансляции телеканалов и (или) радиоканалов, или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора.

В силу п. 8 Правил продавец должен до заключения договора розничной купли-продажи (далее - договор) предоставить покупателю информацию об основных потребительских свойствах товара и адресе (месте нахождения) продавца, о месте изготовления товара, полном фирменном наименовании (наименовании) продавца, о цене и об условиях приобретения товара, о его доставке, сроке службы, сроке годности и гарантийном сроке, о порядке оплаты товара, а также о сроке, в течение которого действует предложение о заключении договора.

Согласно п. 20 договор считается заключенным с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека либо иного документа, подтверждающего оплату товара, или с момента получения продавцом сообщения о намерении покупателя приобрести товар.

На основании изложенного, в данном случае у потребителя отсутствует прямой, непосредственный контакт с товаром либо его образцом до заключения договора.

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.

Рассматриваемая рекламная статья о доставке воды «Легенда жизни», подпадает под понятие дистанционного способа продажи товаров.

В рассматриваемой рекламе отсутствует информация, обязательная для указания в силу закона, а именно: сведения о продавце таких товаров, а именно: наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица, что указывает на нарушение ст.8 Федерального закона «О рекламе».

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

10 сентября 2018 года Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе признала ненадлежащей рекламную статью «Легенда жизни Полезная вода в каждый дом Тюменцево», распространенную в газете «Вперед» №6 (9761) от 08.02.2018г, ненадлежащей,, так как при ее распространении нарушено требование ст.8 Федерального закона «О рекламе». ООО «Барнаульская водяная компания» признано нарушившим требования ст. 8 Федерального закона «О рекламе».

Согласно статье 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение ст. 8 Федерального закона «О рекламе» несет, в том числе рекламодатель.

Материалами дела установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламной информации является ООО «Барнаульская водяная компания» (ИНН 2224067213).

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

Из представленных ООО «Барнаульская водяная компания» документов (вхд. №1810786 от 07.09.2018г.) установлено, что лицом, ответственным за совершенное правонарушение, является должностное лицо ООО «Барнаульская водяная компания» - директор Б<...>.

В соответствии с приказом ООО «Барнаульская водяная компания» №7/1 от 01.02.2005г., Б<...> назначен на должность директора ООО «Барнаульская водяная компания».

Согласно ст. 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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.

На основании ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Должностным лицом ООО «Барнаульская водяная компания» - директором Б<...> при размещении в газете «Вперед» №6 (9761) от 08.02.2018г. ненадлежащей

рекламной статьи «Легенда жизни Полезная вода в каждый дом Тюменцево», ненадлежащей, нарушены требования ст.8 Федерального закона «О рекламе», что является правонарушением, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламодателем 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 должностных лиц от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

У Б<...> имелась возможность для соблюдения правил и норм, установленных законодательством о рекламе, но не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, следовательно, в действиях Б<...> имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства о рекламе.

Непринятие должностным лицом ООО «Барнаульская водяная компания» - директором Б<...> должных мер по соблюдению требований ст. 8 Закона о рекламе, привело к нарушению законодательства Российской Федерации о рекламе, что образует окончанный состав административного правонарушения и влечет ответственность в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

20.11.2018г. должностное лицо ООО «Барнаульская водяная компания» - директор Б<...> на составление и подписание протокола в назначенное время не явился. Проккол об административном правонарушении был составлен в его отсутствие, копия протокола была направлена по почте заказным письмом с уведомлением о вручении 20.11.2018г.

В письменных пояснениях, поступивших в адрес Алтайского краевого УФАС России (вхд. №1814618 от 30.11.2018г.), Б<...> указал, что реквизиты рекламодача ООО «Барнаульская водяная компания» были направлены в адрес рекламодателя, но не были указаны последним в рекламе. Целью размещения рекламной статьи было ознакомление жителей с. Тюменцево и Тюменцевского района с продуктом, производимым ООО «Барнаульская водяная компания», с ее полезными свойствами. Рекламная статья содержала информацию о графике доставок воды в магазин дилера. Позвонив по указанному в рекламной статье телефону, потребители получали контактную информацию о дилере, но не могли ознакомиться с описанием товара. На основании звонков потребителей ООО «Барнаульская водяная компания» совместно с дилером могли корректировать график доставок и объемы закупок. Ссылка на сайт Общества в указанной рекламной статье отсутствует. Таким образом, целью указанной рекламы не была реклама товаров при дистанционном способе их продажи, поскольку Общество является производителем, но не является продавцом воды «Легенда жизни» на территории с.Тюменцево, продавцом является дилер, который не продает товар дистанционным способом, а знакомит покупателей с товаром в своей торговой точке – магазине, расположенном по адресу: с.Тюменцево, ул. Каменская, 1а. Просил учесть то, что ООО «Барнаульская водяная компания» является субъектом малого и среднего предпринимательства, а также рассмотреть возможность применения ст.2.9 Кодекса Российской Федерации об административном правонарушении.

В соответствии со ст. 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях, установлены обстоятельства, смягчающих административную ответственность, а именно: добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со ст. 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

Федеральным законом от 03.07.2016 N 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнена статьей 4.1.1, устанавливающей, что 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 ст. 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (далее - индивидуальные предприниматели), крестьянские (фермерские) хозяйства, соответствующие следующим условиям:

- средняя численность работников за предшествующий календарный год не должна превышать следующие предельные значения средней численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

а) от ста одного до двухсот пятидесяти человек включительно для средних предприятий;

б) до ста человек включительно для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до пятнадцати человек;

- выручка от реализации товаров (работ, услуг) без учета налога на добавленную стоимость или балансовая стоимость активов (остаточная стоимость основных средств и нематериальных активов) за предшествующий календарный год не должна превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

Постановлением Правительства РФ от 13.07.2015 N 702 «О предельных значениях выручки от реализации товаров (работ, услуг) для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства» установлены предельные значения

выручки от реализации товаров (работ, услуг) за предшествующий календарный год без учета налога на добавленную стоимость для следующих категорий субъектов малого и среднего предпринимательства:

микропредприятия - 120 млн. рублей;

малые предприятия - 800 млн. рублей;

средние предприятия - 2 млрд. рублей.

Согласно выписке из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, по состоянию на 04.12.2018г., ООО «Барнаульская водяная компания» относится к категории – малое предприятие.

Таким образом, ООО «Барнаульская водяная компания» соответствует указанным условиям отнесения к категории субъектов малого и среднего предпринимательства – малое предпринимательство.

Согласно части 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации 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.

Должностное лицо ООО «Барнаульская водяная компания» - директор Б<...> впервые совершил нарушение рекламного законодательства, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом того, что должностное лицо ООО «Барнаульская водяная компания» - директор Б<...> является работником субъекта малого бизнеса, а также при наличии обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административное наказание в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, подлежит замене на предупреждение.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание

Руководствуясь статьями 4.1.1., 4.1, 14.3, 23.48, 28.3, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

признать должностное лицо ООО «Барнаульская водяная компания» - директора Б<...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде предупреждения.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.1 и ч.1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии

постановления.

Согласно ч. 1 ст. 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.

Дата выдачи постановления «05» декабря 2018г.

Руководитель управления

Государственный советник РФ 2 класса П<...>