

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия (Карельское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №03-03/38-2017, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <>, по факту нарушения требований статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствие ИП <>, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛ:

Решением комиссии Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе от 21.03.2017 по делу №03-02/39-2016 реклама следующего содержания: «CRYSTAL ДОСТАВКА Город, Контокки, Вокзал – 100 руб. По будням с 12.00 до 24.00, по выходным с 14.00 до 24.00 Пятница, суббота с 23.00 – 150 руб. 8-911-415-72-04, 8-963-745-28-80, 8-921-014-06-53, по будням с 12.00 до 16.00 Скидка 10% на все!» с названиями и стоимостью предлагаемой продукции (роллы, мини роллы, пиццы, горячие блюда, суши и т.д.), размещенная в СМИ, была признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования статьи 8 ФЗ «О рекламе».

Рекламный блок размещался в следующих выпусках рекламно-информационной газеты «Все обо всем - Костомукша» (далее – газета): 29.07.2016 №29, от 12.08.2016 №31, от 09.09.2016 №35, от 23.09.2016 №37, от 07.10.2016 №39 и от 21.10.2016 №41.

В ходе рассмотрения дела №03-02/39-2016 комиссия установила следующее.

В силу статьи 3 ФЗ «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; объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Вышеуказанная информация на основании статьи 3 ФЗ «О рекламе» была признана рекламой.

По определению пункта 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе», ненадлежащая реклама

– реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно статье 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.

В силу пунктов 2, 3 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). 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.

Аналогичные положения содержатся в Законе РФ от 07.02.1992 №2300-1 «О защите прав потребителей» (далее - Закон о защите прав потребителей). Договор розничной купли-продажи может быть заключен 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. Продавцом до заключения договора должна быть предоставлена потребителю информация об основных потребительских свойствах товара, об адресе (месте нахождения) продавца, о месте изготовления товара, о полном фирменном наименовании (наименовании) продавца (изготовителя), 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 (пункты 1, 2 статьи 26.1 Закона о защите прав потребителей).

Пунктом 2 Правил продажи товаров дистанционным способом, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 №612

(далее - Правила), определено, что 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.

Согласно пункту 20 Правил 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.

Таким образом, отличительным признаком договора купли-продажи дистанционным способом является отсутствие прямого непосредственного контакта потребителем с товаром либо его образцом до заключения договора и в момент заключения договора по средствам получения предварительного сообщения по телефону о намерении покупателя приобрести товар; момент такого договора не ставиться в зависимость от момента оплаты товара и выдачи чека, но определяется моментом сообщения покупателем продавцу своего намерения приобрести товар.

В рассматриваемом рекламном блоке CRYSTAL предложен ассортимент ролл, пицц, десертов, супов и т.п., указаны условия их заказа и доставки по городу, а также номера телефонов, по которым можно осуществить заказ указанных товаров. Таким образом, способ продажи товаров ООО «Кристалл плюс» является дистанционным.

В свою очередь в данной рекламе отсутствуют сведения о продавце указанных товаров (наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица), что говорит о признаках нарушения статьи 8 ФЗ «О рекламе».

Из имеющихся в материалах дела документов и пояснений следует, что изначально, предоставленные ИП <2> документы, свидетельствовали о том, что рекламодателем рекламы является ООО «Кристалл плюс» в лице <> (заявка от 16.09.2016, макет рекламы). В дальнейшем в подтверждение данных объяснений Обществом предоставлены новые договоры и документы, свидетельствующие о том, что рекламодателем являлся ИП <>, при этом не предоставлены доказательства уничтожения якобы ошибочно оформленных документов на ООО «Кристалл плюс».

Вместе с тем указанные документы не отменяют факта взаимосвязанности действий Общества и ИП <> при реализации рекламной кампании по размещению рассматриваемого рекламного блока по следующим

основаниям.

Единоличным учредителем и директором ООО «Кристалл плюс» является <>, который также зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО «Кристалл плюс» является деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания (код 56.10 по ОКВЭД ОК 029-2014).

По информации, содержащейся в ЕГРИП, основным видом деятельности ИП <> является торговля оптовая пищевыми продуктами, напитками и табачными изделиями (код 46.3 по ОКВЭД ОК 029-2014), в качестве одного из дополнительных видов деятельности ИП <> предусмотрена торговля розничная в неспециализированных магазинах (код 47.1 (по ОКВЭД ОК 029-2014).

Таким образом, <> как индивидуальный предприниматель к рекламируемой продукции и деятельности ООО «Кристалл плюс» не имеет отношения.

При этом в материалы дела предоставлен агентский договор, заключенный между ООО «Кристалл плюс» в лице единоличного органа <> с ИП <>, на проведение последним рекламной кампании (т.е. самим собой). В связи с чем, 31.12.2015 Общество расторгло договор с ИП <2> от 01.05.2015 на производство, размещение и распространение рекламы в СМИ, а ИП <>, заключил новые договоры с ИП <2> от 01.01.2016 и от 01.07.2016 на возмездное оказание рекламных услуг.

В силу указанных договоров ИП <> обязан предоставить ИП <2> информацию для подготовки рекламных материалов (подпункт 2.1.1 пункта 2.1 договоров) и согласовать дизайн рекламных материалов, подлежащих распространению (подпункт 2.1.3 пункта 2.1 договоров). Следовательно, ИП <> является лицом, определившим объект рекламирования (рекламодатель).

При этом, ИП <>, являясь одновременно единоличным исполнительным органом и учредителем ООО «Кристалл плюс» в любом случае действует от лица и от имени общества, определяя объект рекламирования.

Следует также отметить, что в рассматриваемом рекламном блоке объектом рекламирования является продукция, реализуемая ООО «Кристалл плюс», в данном случае дистанционным способом, все номера телефонов, указанные в рекламе зарегистрированы на физическое лицо – <>.

Согласно статье 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований статьи 8 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель и рекламораспространитель.

Исходя из информации, полученной в ходе рассмотрения дела №03-02/39-2016, и в соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ИП <> является

рекламодателем вышеуказанной рекламы.

На основании вышеизложенного, должностное лицо Карельское УФАС России полагает, что в действиях ИП <> установлен состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Доказательствами по делу являются материалы дела №03-02/39-2016, возбужденного Карельским УФАС России по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлена административная ответственность за нарушение рекламодателем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, в виде административного штрафа на должностных лиц от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

В силу статьи 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Частью 1 статьи 4.5. КоАП РФ установлен срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе и составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Датами совершения административного правонарушения в данном случае является даты выхода рекламно-информационной газеты «Все обо всем - Костомукша», содержащей ненадлежащую рекламу - от 29.07.2016 (выпуск №29), от 12.08.2016 (выпуск №31), от 09.09.2016 (выпуск №35), от 23.09.2016 (выпуск №37), от 07.10.2016 (выпуск №39) и от 21.10.2016 (выпуск №41).

Таким образом, срок давности для привлечения к административной ответственности на момент рассмотрения дела не истек.

Место совершения данного административного правонарушения – г. Костомукша, Республика Карелия.

В связи с изложенным 20.04.2017 должностным лицом Карельского УФАС России на адрес регистрации ИП <> было направлено уведомление о составлении протокола в 11 часов 30 минут 11.05.2017. Указанное уведомление было получено <> 02.05.2017.

11.05.2017 должностным лицом Карельского УФАС России в отсутствие ИП <> был составлен протокол по делу №03-03/38-2017 об административном

правонарушении.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении №03-03/38-2017 от 11.05.2017 рассмотрение данного дела было назначено на 10 часов 20 минут 25.05.2017 по адресу: Республика Карелия, г. Петрозаводск, наб. Варкауса, д 1а, каб. 518.

Указанные протокол и определение были получены <> – 19.05.2017.

Рассмотрение административного дела №03-03/38-2017 состоялось в назначенное время.

Обстоятельств отягчающих и смягчающих административную ответственность не установлено.

Кроме того, должностное лицо Карельского УФАС России не установило оснований для применения статьи 2.9 КоАП РФ.

В материалах дела отсутствуют обстоятельства, указывающие на возможность прекращения производства по настоящему делу.

Вместе с тем, следует отметить, что ИП <> вышеуказанное административное правонарушение совершил впервые, в результате совершенного правонарушения не причинён вред, а также не возникло угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, либо других негативных последствий.

Согласно выписке из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенного на официальном сайте Федеральной налоговой службы РФ, ИП <> относится к категории микропредприятие.

В силу части 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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 устанавливается предупреждение.

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 КоАП РФ (часть 3 статьи 3.4. КоАП РФ).

Согласно части 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 КоАП РФ.

Учитывая обстоятельства и характер совершенного административного правонарушения должностное лицо Карельского УФАС России полагает возможным назначить ИП <> административное наказание в виде предупреждения.

Карельским УФАС России предприняты все меры для реализации ИП <> своих прав и защиты законных интересов.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 14.3, 3.4, 4.1.1, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ, руководитель Карельского УФАС России Пряхин Артур Борисович,

ПОСТАНОВИЛ:

Назначить ИП <> за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, административное наказание в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу в сроки, предусмотренные статьей 31.1 КоАП РФ.

В соответствии с частью 4 статьи 4.1 КоАП РФ назначение административного наказания не освобождает лицо от исполнения обязанности, за неисполнение которой административное наказание было назначено. В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.