

К

Республика Тыва, г. Кызыл,

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № А118-14.3/17

г. Кызыл ул. Комсомольская, 122А, 2 этаж, каб. 7

Резолютивная часть постановления объявлена 23 января 2018 года

Постановление изготовлено в полном объеме 24 января 2018 года

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) Ф.А. Хаджиев, руководствуясь статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол от 05.12.2017 года и иные материалы дела № А118-14.3/17 об административном правонарушении в отношении должностного лица – Генерального директора Общества с ограниченной ответственностью «Радуга плюс» К (далее – генеральный директор ООО «Радуга плюс» К.) (в момент совершения административного правонарушения) , зарегистрированного по адресу: 667010, Республика Тыва, г. Кызыл, по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № А118-14.3/17 рассмотрено в отсутствии надлежащим образом извещенного генерального директора ООО «Радуга плюс» К. (в момент совершения административного правонарушения), (почтовое уведомление 6670; заказное письмо, направленное по юридическому адресу 21.01.2018 года возвращено в адрес Тывинского УФАС России, в связи с истечением срока хранения).

Событие административного правонарушения: нарушение рекламодателем законодательства о рекламе, а именно нарушение статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе).

Данное нарушение законодательства о рекламе установлено решением Тывинского УФАС России от 29.09.2017 года по делу № 04-04-02/26-17.

Изучив материалы дела № А118-14.3/17, прихожу к следующему.

В ходе проведенного мониторинга наружной рекламы, распространяемой на территории г. Кызыла, на предмет соответствия требованиям Закона о рекламе, Тывинским УФАС России выявлено распространение рекламы, размещенной на рекламной конструкции, установленной по адресному ориентиру: г. Кызыл, вдоль дороги по улице Комсомольская (возле здания «Дом Быта», находящегося по адресу: г. Кызыл, ул. Кочетова д. 35), следующего содержания:

«Оптовый склад скоро в Кызыле! Закажи выгодно www.epicentr-shop.ru Эпицентр сеть магазинов; +7-929; батарейки, флэшки, антенны, фонари, наушники, зарядки, автозвук, видеонаблюдение, мелкая бытовая техника, радиоэлектронные товары», с использованием изображений компьютерной и бытовой техники.

По результатам проведенного мониторинга составлен акт об осмотре наружной рекламы от 14.08.2017 года.

По данному факту приказом Тывинского УФАС России от 07.09.2017 года № 316 возбуждено дело № 04-04-02/26-17 в отношении ООО «Радуга плюс» и ИП Аз. по признакам нарушения статьи 8 Закона о рекламе.

Согласно информации Общества с ограниченной ответственностью «Радуга плюс» (далее – ООО «Радуга плюс») от 05.09.2017 (вх. № 3785), следует, что поверхность рекламной конструкции с рассматриваемой рекламой, находящейся по адресу: ул. Калинина, ул. Лопсанчапа (ориентир – рынок «Мажалык») передана в аренду Индивидуальному предпринимателю А, что подтверждается договором аренды № АХ046 от 14.07.2017 года (далее - Договор).

Согласно письменным пояснениям ИП А. (вх. 4025 от 22.09.2017), разрабатывая макет рекламы, которая будет размещаться на конструкции, установленной по адресу: г. Кызыл, ул. Комсомольская (возле здания «Дом быта») ИП А не имел умысла нарушить требования Закона о рекламе. Макет рекламы был разработан сотрудником – С, который не имеет юридического образования, что и послужило основанием нарушения, в связи с чем, данному сотруднику было объявлено предупреждение. При этом, ИП А. отметил, что макет рекламы согласовывался с ООО «Радуга плюс» посредством электронной почты и в настоящее время реклама приведена в соответствие с требованиями Закона о рекламе, путем внесения в нее необходимых сведений.

В подтверждение своих доводов ИП А. представил копии следующих документов: паспорт А., свидетельство о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя от 05.04.2005 года, свидетельство о постановке на учет в налоговом органе физического лица по месту жительства на территории Российской Федерации от 20.12.2001, приказ о дисциплинарном взыскании от 15.09.2017 года, приказ о принятии на работу от 15.07.2015 года.

ООО «Радуга плюс» в адрес Тывинского УФАС России были представлены следующие копии документов: фотографии рекламной конструкции с обновленной информацией, договор аренды от 14.07.2017 года № АХ046, свидетельство о государственной регистрации юридического лица от 01.06.2016 года, свидетельство о постановке на учет российской организации в налоговом органе по месту ее нахождения от 01.06.2016 года, паспорт К., устав ООО «Радуга плюс» утвержденный общим собранием учредителей от 12.05.2016 года.

Комиссия Тывинского УФАС России, исследовав материалы дела № 04-04-02/26-17, изучив представленные документы и пояснения лиц, участвующих в рассмотрении настоящего дела, пришла к следующим выводам.

В статье 3 Закона о рекламе определено, что реклама - это 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, 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 (пункт 2 статьи 3 Закона о рекламе).

Вышеназванная информация содержит все признаки рекламы:

- распространена с помощью рекламной конструкции;
- адресована неопределенному кругу лиц;
- вызывает у потребителей ассоциацию с сетью магазинов «Эпицентр»;
- объектом рекламирования являются товары магазина «Эпицентр», реализуемые дистанционным способом продажи.

В данном случае для привлечения внимания и поддержания интереса к магазину «Эпицентр» и реализуемыми данным магазином товарами в рекламе сообщается о выгодности заказа товаров с сайта данного магазина, а также в рекламе использованы образы компьютерной и бытовой техники.

Частью 1 статьи 5 Закона о рекламе установлено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно статье 8 Закона о рекламе в рекламе товаров при дистанционном способе их продажи должны содержаться 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 Правилами продажи товаров дистанционным способом, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 27.09.2007 года № 612 (далее - Правила), продажа товаров дистанционным способом – это 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.

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.

Согласно статье 26.1 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 года № 2300-1 «О защите прав потребителей», дистанционным способом продажи является такой

способ, когда договор розничной купли-продажи заключается 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.

В пункте 2 статьи 26.1 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 года № 2300-1 «О защите прав потребителей» закреплено, что 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. Согласно пункту 4 названной статьи, при дистанционном способе продажи товара потребитель вправе отказаться от товара в любое время до его передачи, а после передачи товара - в течение семи дней.

Согласно пункту 35 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 года № 126-ФЗ «О связи» под электросвязью понимаются любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Согласно пункту 2 статьи 497 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), 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 ГК РФ, 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.

Момент заключения договора розничной купли-продажи определен в статье 493 ГК РФ, согласно которой, если иное не предусмотрено законом или договором розничной купли-продажи, в том числе условиями формуляров или иных стандартных форм, к которым присоединяется покупатель, договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара.

Пунктом 9 Правил установлено, что продавец в момент доставки товара обязан

довести до сведения покупателя в письменной форме информацию (для импортных товаров - на русском языке) включающую, в том числе, наименование технического регламента или иное обозначение, установленное законодательством Российской Федерации о техническом регулировании и свидетельствующее об обязательном подтверждении соответствия товара; сведения об основных потребительских свойствах товара (работ, услуг); правила и условия эффективного и безопасного использования товаров; сведения об обязательном подтверждении соответствия товаров (услуг) обязательным требованиям, обеспечивающим их безопасность для жизни, здоровья покупателя, окружающей среды и предотвращение причинения вреда имуществу покупателя в соответствии с законодательством Российской Федерации; сведения о правилах продажи товаров (выполнения работ, оказания услуг).

В соответствии с пунктом 17 Правил, организация, осуществляющая продажу товаров дистанционным способом, предоставляет покупателю каталоги, буклеты, проспекты, фотографии или другие информационные материалы, содержащие полную, достоверную и доступную информацию, характеризующую предлагаемый товар.

В данном случае у потребителя отсутствует прямой, непосредственный контакт с товаром либо его образцом до заключения договора, ознакомление товара происходит посредством изучения описания товара на сайте указанному в рекламе.

В рассматриваемой рекламе предлагается осуществить выгодный заказ товаров из магазина «Эпицентр» по указанному адресу сайта: www.epicentr-shop.ru, в связи с чем, Тывинским УФАС России был произведен осмотр данного сайта и установлено, что в нем представлен каталог товаров с подробным описанием товаров и услуг с указанием цен, заказ которых осуществляется на указанном сайте.

Таким образом, из содержания рекламы по заказу техники и комплектующим к ним из сети магазинов «Эпицентр», следует, что потребители могут заказать (соответственно приобрести) товар (технику), при этом потребители не имеют возможности непосредственного ознакомления с товаром либо образцом товара при заключении договора розничной купли-продажи, следовательно, данный способ продажи техники, техники является дистанционным.

При этом, в рекламе магазина «Эпицентр», который рекламирует дистанционный способ продажи товаров отсутствуют сведения о продавце таких товаров, в нарушение требований статьи 8 Закона о рекламе.

Как указано выше, поверхность рекламной конструкции с рассматриваемой рекламой, находящейся по адресу: ул. Кочетова (ориентир – «Дом Быта») передана в аренду ИП А, что подтверждается договором аренды № АХ046 от 14.07.2017 года (далее - Договор).

Согласно положениям Договора следует, что ООО «Радуга плюс» (Исполнитель) передает в пользование ИП А. (Заказчик) стороны рекламных конструкций для размещения баннера, находящихся по адресу: ул. Кочетова (ориентир – Дом Быта) и ул. Абаканская (ориентир - Мост) (пункт 1.1).

Согласно подпункту 2.2.2 Договора Заказчик обязался предварительно согласовать с Исполнителем макет рекламы на соответствие его законодательству Российской Федерации. Обеспечить макетами плакатов для изготовления не позднее, чем за 5 рабочих дней до даты начала аренды сторон рекламных конструкций (подпункт 2.2.4).

В материалах дела № 04-04-02/26-17 имеется подписанный с обеих сторон Акт № 2 от 05.09.2017 года о приеме выполненных работ (оказанных услуг), согласно которому услуги ООО «Радуга плюс» по предоставлению в аренду поверхности рекламной конструкции за период с 05.08.2017 по 05.09.2017, монтаж и печать выполнены полностью и срок на сумму 15 600 рублей, на что ИП А. претензий по объему, качеству и срокам оказания услуг не имеет.

Согласно статьи 38 Закона о рекламе за нарушение статьи 8 Закона о рекламе ответственность несут рекламодатель и рекламораспространитель.

Законом о рекламе определены понятия «реklamодатель», «реklamораспространитель» и «реklamопроизводитель». В соответствии с пунктами 5 - 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств;

Согласно информации, указанной на сайте магазина «Эпицентр»: www.epicentr-shop.ru, следует, что руководителем компании магазина «Эпицентр» является А.

Таким образом, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП А, рекламораспространителем – ООО «Радуга плюс», в действиях которых имеются признаки нарушения статьи 8 Закона о рекламе.

Доказательства прекращения распространения рассматриваемой рекламы в материалы дела № 04-04-02/26-17 предоставлены, в связи с чем Комиссия Тывинского УФАС России пришла к выводу об отсутствии необходимости выдачи ООО «Радуга плюс» и ИП А. предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно статьи 38 Закона о рекламе за нарушение статьи 8 Закона о рекламе ответственность несут рекламодатель и рекламораспространитель.

Решением Тывинского УФАС России от 29.09.2017 года по делу № 04-04-02/26-17 ООО «Радуга плюс» признано, нарушившим статью 8 Закона о рекламе.

За нарушение Закона о рекламе рекламораспространитель несет административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем 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.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за которую предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, состоит в действиях рекламодателя, признанных недопустимыми законодательством Российской Федерации о рекламе: распространение рекламы дистанционного способа продажи без указания сведений о лице, предлагающего данные услуги.

Субъектами данного правонарушения являются юридические и должностные лица, которые ненадлежащим исполнением своих обязанностей обусловили совершение административного правонарушения.

Согласно выписке из единого государственного реестра юридических лиц по состоянию на 23.01.2018 года, К., совершивший административное правонарушение ответственность, за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ утратил статус генерального директора ООО «Радуга плюс» с 22.12.2017 года.

При этом, согласно примечанию к статье 2.4 КоАП РФ, пункту 1 статьи 2.1 и пункту 1 статьи 1.4 КоАП РФ статус лица как субъекта правонарушения определяется на момент совершения правонарушения, а не на момент привлечения к ответственности.

Таким образом, К. на момент совершения административного правонарушения – 14.08.2017 года был генеральным директором ООО «Радуга плюс», в связи с чем, является надлежащим субъектом административной ответственности, предусмотренной частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Таким образом, должностное лицо – генеральный директор ООО «Радуга плюс» К. (на момент совершения административного правонарушения) совершил административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно части 3 статьи 4.1 КоАП РФ, при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Определяя степень виновности генерального директора ООО «Радуга плюс» К. (в момент совершения административного правонарушения), следует отметить, что генеральный директор ООО «Радуга плюс» К. (в момент совершения административного правонарушения) не выполнил установленные действующими нормативными правовыми актами обязанности по соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании пункта 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.

В ходе рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении Тывинским УФАС России установлено, что данное правонарушение является повторным, поскольку К, ранее занимавший должность генерального директора ООО «Радуга» (ИНН 1701037297, ОГРН 1041700518320) привлекался к административной ответственности, предусмотренной частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ (Постановлением Тывинского УФАС России по делу №А76-14.3/16 от 09.11.2016 г. назначено наказание в виде предупреждения).

В этой связи, данное обстоятельство является отягчающим административную ответственность генерального директора ООО «Радуга плюс» К. (в момент совершения административного правонарушения), предусмотренным статьей 4.3 КоАП РФ.

Местом совершения административного правонарушения является город Кызыл.

Временем совершения административного правонарушения день выявления нарушения ООО «Радуга плюс» Закона о рекламе – 14 августа 2017 года.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 4.1, 14.3, 23.48, статьями 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – генерального директора ООО «Радуга плюс» К (в момент совершения административного правонарушения) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на должностное лицо – генерального директора ООО «Радуга плюс» К (в момент совершения административного правонарушения) административный штраф в размере 4 000 (четыре тысячи) рублей.

В соответствии со статьей 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление, об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного на его обжалование, если постановление не было обжаловано или опротестовано, либо после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту, если указанное решение не было обжаловано или опротестовано.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со

статьями 30.1, 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу, либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Примечание:

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

Штраф должен быть перечислен в бюджет Российской Федерации по следующим реквизитам:

Получатель: Управление Федерального Казначейства по Республике Тыва (Тывинское УФАС России, адрес: 667000, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Красноармейская, 100, 4 этаж).

ИНН 1701044223;

КПП 170101001.

Код бюджетной классификации: 161 116 260 000 160 001 40

Банк получателя: УФК по Республике Тыва (Тывинское УФАС России).

р/с 40101810900000010001 в Отделение - НБ Республики Тыва г. Кызыл БИК: 049304001.

ОКТМО: 93701000.

Назначение платежа: денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе.

Идентификатор плательщика: 0100000000000416919077643.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, установленного на уплату штрафа, должностным лицом, вынесшим постановление, соответствующие материалы будут направлены судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо, вынесшее постановление, должно будет принять решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с частью 20.25 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

Согласно части 1, 2 статьи 31.5 КоАП РФ при наличии обстоятельств, вследствие которых исполнение постановления о назначении административного наказания в виде административного штрафа невозможно в установленные сроки, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, могут отсрочить исполнение

постановления на срок до одного месяца. Также с учетом материального положения лица, привлеченного к административной ответственности, уплата административного штрафа может быть рассрочена органом, должностным лицом, вынесшими постановление, на срок до трех месяцев.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня его вступления в законную силу.

Руководитель управления Ф.А. Хаджиев