

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 63-14.3 ч.1/16

об административном правонарушении

25 октября 2016 года

г. Челябинск

Я, заместитель руководителя-начальник отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России), <...> рассмотрев материалы административного дела № 63-14.3 ч.1/16, возбужденного в отношении <...>

<...> по факту размещения 18 декабря 2015 года на Интернет-сайте www.alko-bank.ru ненадлежащей рекламной информации: «Доставка алкоголя.....+7 (922) 635-53-45, +7 (922) 636-67-11» с указанием ассортимента продукции, с нарушением требования пункта 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

в отсутствие <...>, надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела и не заявившего ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие,

в присутствии главного специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России Соболев Н.В.,

исследовав материалы дела,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило заявление физического лица о размещении рекламы доставки алкогольной продукции в сети Интернет, в том числе на Интернет-сайте www.alko-bank.ru.

Челябинским УФАС России осуществлен осмотр Интернет-сайта www.alko-bank.ru, о чем составлен акт № 90-2015 от 18.12.2015. В результате осмотра установлено, что на Интернет-сайте www.alko-bank.ru размещается информация о доставке алкогольной продукции.

По сведениям ЗАО «Региональный сетевой информационный центр», представленным на запрос Челябинского УФАС России администратором домена alko-bank.ru с 06.09.2015 года и по настоящее время является <...>

<...> в объяснениях указал, что занимается созданием сайтов. Услуги по созданию сайтов оказывает на платной основе, в качестве индивидуального предпринимателя не зарегистрирован. В сентябре 2016 года на Интернет-сайте бесплатных объявлений «Avito» www.avito.ru нашёл заказ на создание сайта. С заказчиком договор в письменном виде не заключил, данные о заказчике не сохранил. Разработал сайт согласно технического задания, зарегистрировал сайт на свое имя, после чего передал право доступа на сайт заказчику. Пояснил, что отношения к размещению информации на Интернет-ресурсе www.alko-bank.ru не имеет, алкогольную продукцию посредством указанного сайта не реализует. О том, что нарушает рекламное законодательство не знал.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи www.gossvyaz.ru, телефонные номера 8-<...>-<...>, 8-<...>, указанные в рекламе, входят в ресурс нумерации оператора связи ОАО «МегаФон» (Челябинская область).

По сведениям ОАО «МегаФон» телефоны 8-<...>, 8-<...> выделены по договорам об оказании услуг связи гр. <...>

<...> запрошенные Челябинским УФАС России документы и сведения не представил.

Челябинским УФАС России установлено следующее.

На главной странице Интернет-сайта www.alko-bank.ru 18 декабря 2015 года содержатся сведения: Доставка алкоголя в Челябинске. Популярные подарки. Виски «Вильям Льюисонс» 0,5/0,7 L...Пиво «Бад» 6 шт по 0,5 L...Алкоголь 24 часа Челябинск. Наш сервис - это доставка алкоголя, наши курьеры готовы доставить ваш заказ. Продавать спиртные напитки крепостью выше 0,5% формально имеют право только крупные магазины и исключительно днем; в темное же время суток алкоголь может продаваться в ресторанах, барах и кафе. Однако есть несколько вполне легальных способов продажи спиртного после 23:00. В частности, закон не запрещает купить алкогольные напитки в баре. Законна и продажа сувениров, подарком к которым идут крепкие алкогольные напитки – этот способ использует и наш интернет-магазин. Наконец, законодательство запрещает только продажу спиртного, однако сдавать бутылку алкоголя в аренду с условием вернуть её до следующего утра (в противном случае залог, равный стоимости продукта, остается у компании) можно вполне легально...+7<...>, +7<...>...».

Факт размещения указанной рекламы подтверждается актом осмотра № 90-2015 от 18.12.2015.

Согласно статье 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.

Анализ информации, размещенной на Интернет-сайте www.alko-bank.ru позволяет сделать выводы о том, что на сайте размещаются сведения о доставке алкогольной продукции с указанием её ассортимента, в том числе виски «Вильям Льюисонс», пиво «Бад» и т.п. по городу Челябинску.

Данная информация предназначена для неопределенного круга лиц, формирует и поддерживает интерес к конкретной услуге - доставке алкоголя, имеет конечной целью реализацию данных услуг, следовательно, указанная информация является рекламой.

В соответствии с пунктом 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещены законодательством Российской Федерации.

В силу пункта 3 статьи 2 Федерального закона «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Оборотоспособность объектов гражданских прав определена статьей 129 Гражданского кодекса Российской Федерации. Объекты гражданских прав могут свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства (наследование, реорганизация юридического лица) либо иным способом, если они не изъяты из оборота или не ограничены в обороте. Виды объектов гражданских прав, нахождение которых в обороте не допускается (объекты, изъяты из оборота), должны быть прямо указаны в законе. Виды объектов гражданских прав, которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота либо нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению (объекты, ограниченно оборотоспособные), определяются в порядке, установленном законом.

В силу статьи 26 Федерального закона от 22.11.1995 N 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» в области производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции запрещается нарушение установленных законом правил розничной продажи алкогольной продукции.

Согласно пункту 5 Правил продажи товаров дистанционным способом, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 27 сентября 2007 г. N 612 (далее – Правила) не допускается продажа дистанционным способом алкогольной продукции, а также товаров, свободная реализация которых запрещена или ограничена законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 2 Правил «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 пункта 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. При оплате товаров покупателем в безналичной форме или продаже товаров в кредит (за исключением оплаты с использованием банковских платежных карт) продавец обязан подтвердить передачу товара путем составления накладной или акта сдачи-приемки товара.

В соответствии с письмом Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека от 12.10.2007 N 0100/10281-07-32 «О контроле за соблюдением Правил» продажа товаров вне стационарных мест торговли непосредственно по месту нахождения потребителя является одним из условий дистанционного способа продажи товаров.

Частью 3 статьи 14.16 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность за нарушение иных правил розничной продажи алкогольной и спиртосодержащей продукции (то есть правил, ответственность за нарушение которых не предусмотрена частями 1 - 2.1 данной статьи).

Таким образом, дистанционная продажа алкогольной продукции является видом деятельности, запрещенным законодательством Российской Федерации.

Норма пункта 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» устанавливает не только запрет рекламы тех товаров, которые в принципе не допускаются к обороту на территории Российской Федерации любым способом, но также и запрет распространения рекламы товаров с указанием на отдельные способы реализации данных товаров, если реализация данных товаров такими способами запрещена (Письмо ФАС России исх. № АК/17858/16 от 22.03.2016).

Таким образом, реклама услуги по доставке алкогольной продукции, то есть услуг по продаже дистанционным способом алкогольной продукции, запрещенных законодательством Российской Федерации, размещенная на Интернет-сайте www.alko-bank.ru нарушает требования пункта 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Доводы <...> о том, что он передал право администрирования сайта заказчику должностным лицом антимонопольного органа не приняты по следующим основаниям.

Согласно пункту 1.1. Правил регистрации доменных имен в доменах .RU и .РФ, утвержденных решением АНО «Координационный центр национального домена сети Интернет» № 2011-18/81 от 05.10.2011 (далее – Правила регистрации) администратор – пользователь, на имя которого зарегистрировано доменное имя в Реестре, администрирование – осуществление администратором прав и обязанностей, установленных настоящими Правилами регистрации.

В соответствии с пунктом 2.5. Правил регистрации пользователь (администратор) обязан предоставить достоверные сведения в объеме и порядке, установленными Правилами и договором, а также своевременно извещать регистратора об изменении предоставленных им сведений и предоставлять регистратору по его запросу подтверждающие документы.

В силу пункта 2.13 Правил регистрации, если для целей регистрации и/или администрирования доменного имени пользователь вступает в договорные отношения с третьими лицами (посредниками), то взаимные права и обязанности пользователя и регистратора, предусмотренные Правилами и условиями оказания услуг регистратора, возникают с момента получения регистратором заявки пользователя. При этом все риски, связанные с ненадлежащими действиями или бездействием посредника, лежат на пользователе, если иное не установлено действующим законодательством.

Сведения о заказчике разработки сайта www.alko-bank.ru, документальные доказательства передачи права администрирования Интернет-сайта www.alko-bank.ru другому лицу <...> не представил.

Таким образом, в соответствии с Правилами ответственность за размещенную информацию на Интернет-сайте www.alko-bank.ru возложена на администратора домена [alko-bank.ru](http://www.alko-bank.ru), в данном случае на <...>

Указание на Интернет-сайте www.alko-bank.ru номеров телефонов ...+7 (922) 635-53-45, +7 (922) 636-67-11, принадлежащих другому лицу, в данном случае гр. <...> , свидетельствует о том, что данные номера используются для осуществления деятельности по

доставке алкогольной продукции, что следует из содержания рекламной информации, ответственность за содержание которой также несет администратор домена.

В соответствии с частями 6,7 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» несут рекламоатель и рекламодатель.

Статьей 3 Федерального закона «О рекламе» установлено, что рекламоателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, а рекламодателем лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем рассматриваемой рекламы следует признать <...> - администратора домена www. alko-bank.ru, осуществляющего услуги модерации и наполнения сайта информацией, что подтверждается письмом ЗАО «Региональный сетевой информационный центр» вх. № 757 от 25.01.2016.

Распространение ненадлежащей рекламы также установлено решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 21 апреля 2016 года.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что нарушение рекламоателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 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 пятьсот рублей; должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста до пятисот тысяч рублей.

Статья 1.5. КоАП РФ устанавливает, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

15 сентября 2016 года должностным лицом Челябинского УФАС России составлен протокол об административном правонарушении и возбуждено дело об административном правонарушении в отношении <...> по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Поводом к возбуждению административного дела послужило непосредственное обнаружение должностным лицом Челябинского УФАС России достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

Материалами дела установлено, что <...> в отсутствие объективно непреодолимых препятствий, имел реальную возможность не размещать на Интернет-сайте www. alko-bank.ru рекламу «Доставка алкоголя.....+7 (922) 635-53-45, +7 (922) 636-67-11» с указанием ассортимента продукции, однако им не были приняты соответствующие меры, что доказывает факт наличия у <...> вины в совершении вменяемого ему нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

<...> мог принять меры по соблюдению Федерального закона «О рекламе» при размещении на Интернет-сайте www. alko-bank.ru рекламы «Доставка алкоголя.....+7 (922) 635-53-45, +7 (922) 636-67-11», но каких-либо мер не принял, либо относился к возможности соблюдения законодательства безразлично.

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет один год со дня совершения административного правонарушения (часть 1 статьи 4.5 КоАП РФ).

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 5 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда РФ от 8.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» рассматривая дела о привлечении лиц к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе, суды должны учитывать, что срок давности привлечения к административной ответственности начинает течь с момента совершения такого правонарушения, а не с момента принятия антимонопольным органом решения о нарушении законодательства о рекламе.

Актом осмотра № 90-2015, составленным специалистами Челябинского УФАС России зафиксировано нарушение рекламного законодательства 18 декабря 2015 года.

Таким образом, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ годичный срок давности для привлечения <...> к административной ответственности в связи с размещением рассматриваемой рекламы истекает 18 декабря 2016 года, в связи с чем, привлечение <...> к административной ответственности осуществляется в пределах срока давности.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих надлежащему соблюдению <...> требований законодательства РФ о рекламе, Челябинским УФАС России не выявлено.

У <...> отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно – для соблюдения требований пункта 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе». Однако <...> не принял необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

При таких обстоятельствах <...> признается виновным в совершении административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, исключающих вину <...> в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность, предусмотренным пунктом 7 части 1 статьи 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в данном случае, является исполнение <...> до вынесения постановления по делу об административном правонарушении предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему Челябинским УФАС России.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

От <...> каких-либо ходатайств при рассмотрении дела об административном правонарушении не поступило.

С учетом изложенного, принимая во внимание привлечение <...> административной ответственности за нарушение рекламного законодательства впервые, устранение нарушения, что подтверждается скрин-шотами Интернет-сайта www. alko-bank.ru, ему может быть назначено минимальное наказание, предусмотренное санкцией части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях, а именно – административный штраф в размере двух тысяч рублей.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать <...> (_____

_____)

виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к <...> административное наказание в виде административного штрафа за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в размере **2 000 (две тысячи) рублей**.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации 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 Российской Федерации об административных правонарушениях.

Сумма штрафа должна быть перечислена в доход федерального бюджета по следующим реквизитам: КБК 16111626000016000140, ОКТМО 75701000 на счет органа федерального казначейства: УФК по Челябинской области (для Челябинского УФАС России), отделение Челябинск, БИК 047501001, р/с 40101810400000010801, ИНН 7453045147, КПП 745301001.

В силу части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

Согласно части 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении 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 настоящего Кодекса, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса Российской Федерации 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.

После уплаты штрафа копии документов, свидетельствующих об уплате административного штрафа, просим представить в Челябинское УФАС России по факсу (351) 263-18-39 либо по адресу г. Челябинск, пр. Ленина, д. 59, каб. 325.

Постановление объявлено 25 октября 2016 года в отсутствие <...>