

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/14.3-1555/2021

о назначении административного наказания

«31» августа 2021г.

г. Новосибирск

Временно исполняющая обязанности заместителя руководителя управления <...>, рассмотрев протокол №054/04/14.3-1555/2021 от «17» августа 2021г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ДНС Ритейл» (ОГРН: 1102540008230, Дата присвоения ОГРН: 22.11.2010, ИНН: 2540167061, адрес регистрации: проспект 100-летия Владивостока, г.Владивосток, Приморский край, 690068), по части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

в присутствии: представителя ООО «ДНС Ритейл» - <...> (Доверенность 54 АА 3936825 от 09.06.2021г.),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. №3419 от 05.03.2021г.) по факту распространения информации в магазине «DNS» следующего содержания: «Нашли дешевле? Сделаем скидку от цены конкурента», с нарушением Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»).

Как сообщает заявитель, при посещении супермаркета цифровой и бытовой техники «DNS» (Торговый Центр «Гигант», 1-е Мочищенское шоссе, дом 6, г. Новосибирск, 630123) ему было отказано в предоставлении скидки при попытке приобретения перфоратора «Maid 1a», что противоречит указанной над стендом с перфораторами информации.

Данный товар на сайте гипермаркета строительных материалов «Леруа Мерлен. Новосибирск» имеет меньшую стоимость, чем в магазине «DNS». Но, из пояснений сотрудника магазина следует, что, т.к. по правилам акции гипермаркет «Леруа Мерлен» не является конкурентом магазина «DNS», то в данном случае акция применению не подлежит.

По результатам рассмотрения заявления Новосибирским УФАС России возбуждено дело №054/05/5-894/2021 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, при рассмотрении обстоятельств которого установлено следующее.

В магазине «DNS» товар размещен по товарным группам. В секциях с телевизорами и строительным инструментом: шуруповерты, рубанки и т.д., над товаром размещена следующая информация: символ , вписанный в белую звезду, размещенную на фигуре в виде медиатора синего цвета, рядом с фразой «НАШЛИ

ДЕШЕВЛЕ? Сделаем скидку от цены конкурента».

В соответствии с п.1 ст.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.

Таким образом, рассматриваемая информация является рекламной. т.к. соответствует всем юридически значимым условиям, установленным определением рекламы: адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимание к определенной группе товаров – телевизионная техника, строительная техника (перфораторы, рубанки и т.д.) для их последующей реализации.

В силу требований, установленных ч.7 ст.5 ФЗ «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.

Согласно материалам, представленным в Новосибирское УФАС России ООО «ДНС Ритейл», директором Западно-Сибирского филиала ООО «ДНС Ритейл» издан Приказ от 01.01.2021г., согласно которому в целях формирования у неопределенного круга покупателей интереса к товарам, реализуемым ООО «ДНС Ритейл» через Филиал Западно-Сибирский ООО «ДНС Ритейл», а также привлечения дополнительного числа покупателей, увеличения объема продаж и поддержания спроса на товары, предлагаемые ООО «ДНС Ритейл», принято решение организовать и провести рекламную акцию «Гарантия низкой цены».

Основная задача: привлечение общего потока посетителей и как следствие - увеличение объем продаж товаров. Срок проведения акции: до 31 декабря 2021г. Место проведения рекламной акции: Филиал Западно-Сибирский ООО «ДНС Ритейл». Для проведения рекламной акции данным Приказом поручено всем магазинам обеспечить соответствующее оформление и ознакомить персонал с правилами согласно Приложения №1. Ответственность возложена на управляющих филиалов.

При этом в Правилах проведения акции «Гарантия низкой цены», в том числе, указаны следующие условия:

1) в акции участвует товар стоимостью от 3000 рублей, продаваемый в сетевых магазинах/магазинах федеральных региональных сетевых компаний по продаже цифровой и бытовой техники. Видеокарты не участвуют в акции.

2) в период проведения акции покупатель, который планирует приобрести определенный товар в сети магазинов «DNS», но нашел в магазине конкурента такой же товар по более низкой цене, имеет возможность получить скидку в размере 500 руб. от найденной более низкой цены при выполнении следующих условий:

- товар в DNS и у конкурента идентичен: наименование, модель, комплектация и

цвет полностью совпадают;

- товар находится в наличии в выбранном городе на момент обращения в обоих магазинах, со сроком доставки и возможности самовывоза, не превышающим 48 часов с момента заказа;

3) конкурентами считаются: «М.Видео», «Эльдорадо», «Связной», «РБТ», Корпорация «Центр», «МТС», «Евросеть», «МегаФон», «БиЛайн», «Ситилинк», «Самсунг — фирменные магазины», re:Store, «Холодильник.Ру», «Фирменный магазин Sony», «Ноу-Хау», «ЭЛ-МАРТ».

4) одновременное участие товара в программе «Гарантия низкой цены» и других акциях, проводимых в магазине «DNS» не допускается. Если выбранный товар на момент покупки участвует в какой-либо другой акции, проводимой магазине DNS, то необходимо выбрать одну из них;

5) подтверждением цены «конкурента» являются: официальный сайт конкурента (с учётом города) или подлинный рекламный материал, действующий на момент покупки в городе обращения;

6) принять участие в акции могут только физические лица. Покупатель вправе приобрести 1 (одну) единицу товара, участвующего в акции.

Таким образом, Правилами проведения акции установлен ряд ограничений, при несоблюдении которых возможность воспользоваться акцией отсутствует.

Реклама содержит предложение выгоды для потребителя – скидки при приобретении в магазине «DNS» определенных товаров, что не соответствует действительности, т.к. имеет ограничение в виде конкретного перечня организаций – конкурентов, установленного ООО «ДНС Ритейл», соблюдения условия стоимости товара, условия приобретения товара исключительно физическими лицами, а также условия участия товара только в одной акции.

Как установлено Новосибирским УФАС России, в месте реализации товара, там же – место размещения рекламы, какие-либо носители информации о подробностях акции отсутствуют (что подтверждается Актом фиксации информации от 26.03.2021г.).

В соответствии с Постановлением Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», рекламодаделец 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.

В рекламе существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителей такой рекламы.

Отсутствие в свободном доступе для обозрения потребителями информации об ограничениях при приобретении товара по акции «Гарантия низкой цены»: участие

товара стоимостью от 3000 рублей, ограниченное число организаций-конкурентов, о которых заявлено в рекламе, участие товара только в одной акции, участие в акции только физических лиц и т.д., вводит потребителя в заблуждение относительно возможности приобретения определенного товара на заявленных в рекламе условиях.

Следовательно, реклама следующего содержания: «НАШЛИ ДЕШЕВЛЕ? Сделаем скидку от цены конкурента», содержит признаки нарушения ч.7 ст.5 ФЗ «О рекламе».

Ответственность за нарушение данной нормы несет рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо. В данном случае, рекламодателем является ООО «ДНС Ритейл».

Таким образом, в действиях ООО «ДНС Ритейл» (ОГРН: 1102540008230, Дата присвоения ОГРН: 22.11.2010, ИНН: 2540167061, адрес регистрации: проспект 100-летия Владивостока, г.Владивосток, Приморский край, 690068), содержится нарушение ч.7 ст.5 ФЗ «О рекламе».

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России от 25.06.2021г. рекламная информация, распространенная в супермаркете цифровой и бытовой техники «DNS» (Торговый Центр «Гигант», 1-е Мочищенское шоссе, дом 6, г. Новосибирск, 630123) следующего содержания: «НАШЛИ ДЕШЕВЛЕ? Сделаем скидку от цены конкурента»,

признана ненадлежащей,

а Общество с ограниченной ответственностью «ДНС Ритейл» (ОГРН: 1102540008230, Дата присвоения ОГРН: 22.11.2010, ИНН: 2540167061, адрес регистрации: проспект 100-летия Владивостока, г.Владивосток, Приморский край, 690068),

нарушившим ч.7 ст.5 ФЗ «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.

Дата совершения административного правонарушения – февраль-март 2021г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Нарушение ч.7 ст.5 ФЗ «О рекламе» образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

В соответствии с ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, 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 должностных лиц - от четырех тысяч до

двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, в действиях Общества с ограниченной ответственностью «ДНС Ритейл» (ОГРН: 1102540008230, Дата присвоения ОГРН: 22.11.2010, ИНН: 2540167061, адрес регистрации: проспект 100-летия Владивостока, г.Владивосток, Приморский край, 690068) содержится правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

При составлении Протокола №054/04/14.3-1555/2021 об административном правонарушении 17.08.2021г., представителем ООО «ДНС Ритейл» Одинцовой И.А. (доверенность 54 АА 3936825 от 09.06.2021г.) даны пояснения о том, что рекламная конструкция демонтирована.

Каких-либо дополнительных доказательств, пояснений ООО «ДНС Ритейл» на рассмотрение дела об административном правонарушении не представлено.

Рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, Новосибирское УФАС России приходит к выводу о том, что в материалах дела имеется достаточно доказательств для принятия законного, обоснованного и мотивированного решения по делу.

Факты нарушения удостоверяются: решением Комиссии Новосибирского УФАС России от 10.06.2021г. по делу №054/05/5-894/2021 о нарушении законодательства РФ о рекламе; материалами дела №054/05/5-894/2021 о нарушении законодательства РФ о рекламе; протоколом №054/04/14.3-1555/2021 от 17.08.2021г.

С учетом имеющихся в деле доказательств, Новосибирское УФАС России считает доказанным наличие в действиях общества состава административного правонарушения.

В соответствии со статьей 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Частью 1 статьи РФ 1.6 КоАП РФ установлено, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию иначе как на основании и в порядке, установленных законом.

Административным правонарушением в соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Как следует из диспозиции части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, объектом правонарушения являются общественные отношения в сфере государственного регулирования рекламы.

Объективная сторона правонарушения выражена в нарушении рекламораспространителем запрета распространения недостоверной рекламы, в том числе в месте реализации товаров, в отсутствие информации, являющейся

существенной для потребителя (о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения), что вводит потребителя в заблуждение.

Объективная сторона правонарушения, совершенного ООО «ДНС Ритейл», выражается в распространении в феврале-марте 2021г. в супермаркете цифровой и бытовой техники «DNS» (Торговый Центр «Гигант», 1-е Мочищенское шоссе, дом 6, г. Новосибирск, 630123) рекламы, содержащей вышеуказанные нарушения.

Субъектом данного правонарушения является юридическое лицо – ООО «ДНС Ритейл».

Применительно к субъективной стороне необходимо принимать во внимание, что с учетом предусмотренных статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации характеристик предпринимательской деятельности (осуществляется на свой риск), отсутствие вины Общества, при наличии в его действиях признаков объективной стороны правонарушения, предполагает объективную невозможность соблюдения установленных правил, необходимость принятия мер, от него не зависящих.

Доказательств принятия ООО «ДНС Ритейл» всех зависящих от него мер по соблюдению установленных правил и норм в рамках рассмотрения настоящего дела не установлено.

В связи с этим, в деянии ООО «ДНС Ритейл» усматривается вина предусмотренная частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ, поскольку у последнего имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но Обществом не были предприняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В соответствии со статьей 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения, целью которой является предупреждение совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно статье 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с 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.

Оснований, исключающих производство по делу об административном правонарушении, перечень которых установлен статьей 24.5 КоАП РФ, не установлено.

Срок давности привлечения ООО «ДНС Ритейл» к административной ответственности, установленный статьей 4.5 КоАП РФ, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность, является 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 (п. 7 ч. 1 ст. 4.2 КоАП РФ).

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

Применение положений статьи 2.9 КоАП РФ, и освобождение ООО «ДНС Ритейл» от административной ответственности признано невозможным, ввиду следующего.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Согласно п.18 Постановления Пленума ВАС РФ от 2 июня 2004 г №10, квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 данного Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

В данном случае каких-либо исключительных обстоятельств не установлено.

При этом необходимо иметь в виду, что с учетом признаков объективной стороны некоторых административных правонарушений, они ни при каких обстоятельствах не могут быть признаны малозначительными, поскольку существенно нарушают охраняемые общественные отношения.

Данное правонарушение не является малозначительным и посягает на общественные отношения в области предпринимательской деятельности, связанные с реализацией ряда конституционных принципов, а именно единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защиты конкуренции и создания условий для эффективного функционирования товарных рынков, реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы.

Таким образом, наличие (отсутствие) существенной угрозы охраняемым общественным отношениям может быть оценено только с точки зрения степени

вреда (угрозы вреда), причиненного непосредственно установленному публично-правовому порядку деятельности.

Отсутствие у ООО «ДНС Ритейл» объективной невозможности для соблюдения требований законодательства и своевременного принятия мер по устранению нарушения материалами дела не установлено.

При рассмотрении дела об административном правонарушении Одинцова И.А. просила назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ.

Новосибирское УФАС России отмечает, что согласно части 3.2 статьи 4.1 КоАП предпосылками для снижения административного штрафа выступают: исключительные обстоятельства, связанные с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица и если минимальный размер административного штрафа для юридического лица составляет не менее ста тысяч рублей.

Доказательства трудного финансового положения ООО «ДНС Ритейл» не представлены.

Исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, позволяющих применить положения части 3.2 статьи 4.1 КоАП, в рамках производства по делу об административном правонарушении не установлено.

Сведения, позволяющие признать назначение наказания в виде административного штрафа излишне карательным, отсутствуют.

Таким образом, данное правонарушение не подпадает под действие части 3.2 статьи 4.1 КоАП.

Данное правонарушение совершено ООО «ДНС Ритейл» впервые, не нанесло вредных последствий, не повлекло 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 не причинило имущественного ущерба.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, финансовое положение лица, наличие смягчающего обстоятельства, установленного п.7 ч.1 ст.4.2, отсутствие отягчающих обстоятельств, установленных ст.4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, руководствуясь статьями 4.1.1, 14.3, 23.48, 29.6 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «ДНС Ритейл» (ОГРН: 1102540008230, Дата присвоения ОГРН: 22.11.2010, ИНН: 2540167061, адрес регистрации: проспект 100-летия Владивостока, г.Владивосток, Приморский край, 690068) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

2. Применить к ООО «ДНС Ритейл» меру административной ответственности в виде штрафа в размере 100000 (сто тысяч) рублей 00 копеек.

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.

Получатель: Управление Федерального казначейства по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России л/с: 04511127040), ИНН 5405116098, КПП 540501001, Банк получателя: Сибирское ГУ Банка России//УФК по Новосибирской области г.Новосибирск, Номер счета ЕКС (ЕКС - единый казначейский счет) 40102810445370000043, Номер казначейского счета: 03100643000000015100, БИК 015004950, КБК 16111601141010003140, ОКТМО 50701000, УИН: 16100500000001088337, назначение платежа: Оплата штрафа по постановлению 054/04/14.3-1555/2021 за ООО «ДНС Ритейл».

В соответствии со статьей 31.1 КоАП постановление об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления об административном правонарушении, если постановление не было обжаловано или опротестовано, либо после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту.

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

Частью 5 статьи 32.2 КоАП предусмотрено, что при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении тридцати дней со срока, указанного в части 1 статьи 32.2 КоАП, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, принимают решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с частью 1 статьи 20.25 КоАП.

В соответствии со ст. 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, резолютивная часть Постановления объявлена немедленно.

Постановление о назначении административного наказания выдано «___»
_____ г.