

10 апреля 2015 г.
г. Тула

11 часов

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области < --- >, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № АП 02-11/15-2015, возбужденного в отношении юридического лица – ООО «Лакмин» (ИНН 5045044920, Московская обл., г. Ступино, ул. Бахарева, д. 17), в отсутствие законного представителя Общества (уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

12.05.2014г. в магазинах ООО «Лакмин» и за их пределами распространялись рекламные листовки акции «Фишкомания», по условиям которой покупатель, совершивший покупку на сумму 600 рублей и выше, получает фишки, промаркированные специальным знаком. Фишки выдаются в обмен на чеки, на каждые 600 рублей в чеке - 1 фишка. Покупатель клеивает полученные фишки в купоны. Набрав определенное количество полностью заполненных купонов, покупатель может приобрести акционные товары на особых выгодных условиях – со скидкой 50 % или за 1 рубль.

В рекламных листовках ООО «Лакмин» установлен срок проведения вышеуказанной акции - с 12.05.2014г. по 31.07.2015г.

Пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» определены следующие понятия:

- 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, 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;
- товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Имеющаяся в листовке информация предназначена для неопределенного круга лиц, имела целью привлечение внимания потребителей (покупателей) к магазинам ООО «Лакмин» и реализуемым в них товарам, соответственно, обладает всеми признаками рекламы и на нее, а также на действия ООО «Лакмин» (как рекламодателя, рекламопроизводителя) распространяется действие Федерального закона «О рекламе».

Частью 1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» определено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная и недостоверная реклама не допускается.

В силу части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения, в частности:

- о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара (пункт 4);
- о предоставлении дополнительных прав или преимуществ приобретателю рекламируемого товара (пункт 12);
- об объеме производства или продажи рекламируемого или иного товара (пункт 14).

Согласно части 7 статьи 5 Федерального закона «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.

Поступившая 5 февраля 2015 года в Управление коллективная жалоба граждан (вх. 706) свидетельствует о нарушении ООО «Лакмин» рекламного законодательства.

В распространяемой ООО «Лакмин» рекламной листовке указывалось: «количество покупок со скидкой в период проведения акции не ограничено, в акции участвуют только фишки, полученные в специальных пунктах выдачи фишек и промаркированные специальным знаком, в момент предоставления скидки купоны изымаются. Фишки выдаются в обмен на чеки определенных магазинов. Выдача товара производится в магазинах Лакмин по адресам: г. Кашира, мкр. 4; г. Тула, ул. Жукова, д. 7; г. Новомосковск, ул. Трудовые резервы, д. 33- Б. Количество акционного товара, указанного в каталоге, ограничено. **Магазин оставляет за собой право замены товаров, участвующих в акции, на равнозначные по цене и потребительским свойствам.** Подробности об условиях акции – в магазинах. Товар сертифицирован».

Информация о возможности досрочного прекращения акции и, как следствие, выдачи призов, в рекламных листовках Общества отсутствовала.

Из коллективной жалобы граждан (л. 1 абз. 10) следует, что ими собрано 932 купона = 11 184 фишек, что в денежном выражении составляет 6 710 400 (шесть миллионов семьсот десять тысяч четыреста) рублей.

Обратившись в ООО «Лакмин» граждане получили ответ (исх. 497 от 08.12.2014г.), из которого следует, что поскольку указанный в акции товар закончился, проведение акции «Фишкомания» было прекращено.

В одном из магазинов Общества размещалась информация о прекращении акции «Фишкомания» с 12.11.2014г.

В соответствии с частью 1 статьи 437 Гражданского кодекса РФ реклама и иные предложения, адресованные неопределенному кругу лиц, рассматриваются как приглашение делать оферты, если иное прямо не указано в предложении.

Содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на

указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется, признается офертой (публичная оферта) (часть 2 статьи 437 ГК РФ).

В рассматриваемом случае реклама ООО «Лакмин», размещенная в вышеуказанной листовке, фактически является приглашением к оферте, поскольку иного в ней не предусмотрено.

Статьей 494 ГК РФ установлено:

1. **Предложение товара в его рекламе**, каталогах и описаниях товаров, обращенных к неопределенному кругу лиц, **признается публичной офертой (пункт 2 статьи 437), если оно содержит все существенные условия договора розничной купли-продажи.**

2. **Выставление в месте продажи (на прилавках, в витринах и т.п.) товаров**, демонстрация их образцов или **предоставление сведений о продаваемых товарах** (описаний, каталогов, фотоснимков товаров и т.п.) в месте их продажи **признается публичной офертой** независимо от того, указаны ли цена и другие существенные условия договора розничной купли-продажи, за исключением случая, когда продавец явно определил, что соответствующие товары не предназначены для продажи.

Таким образом, ООО «Лакмин», являясь в данном случае рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламораспространителем, в нарушение действующего законодательства (Гражданского кодекса, Федерального закона «О рекламе») досрочно прекратив акцию «Фишкомания», не выдав товары, участвующие в акции, ущемило интересы покупателей, поскольку они (покупатели) были введены в заблуждение условиями рекламной акции.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях установлено, что нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Как следует из пояснений, представленных ООО «Лакмин» (вх. 1415 от 06.03.2015г.) приказом главного исполнительного директора Общества № 1346 от 12.08.2014г. проведение акции «Фишкомания» с 15.08.2014г. прекращено в связи с окончанием акционного товара, в подтверждение Обществом представлена копия указанного приказа и копия уведомления о прекращении рекламной акции.

Уведомление о прекращении рекламной акции, содержало следующие сведения «Уважаемые покупатели! В магазинах ООО «Лакмин» с 12 мая 2014года реализовывался акционный товар по сниженной цене на условиях, определенных в акции «Фишкомания» - за 1 рубль или со скидкой 50 %. Количество товара было ограничено. В связи с тем, что указанный в акции товар закончился, проведение акции «Фишкомания» было прекращено. Приносим извинения за неудобства!», при этом ни даты, с которой акция прекращена, ни даты уведомления граждан (потребителей) о прекращении акции, т.е. размещения самого уведомления в нем не содержалось.

Указанные пояснения ООО «Лакмин» не могут быть приняты во внимание в силу

следующего:

Приказом главного исполнительного директора ООО «Лакмин» о правилах, порядке и сроках проведения акции «Фишкомания» № 1232-О от 01.05.2014г., рекламными листовками о проведении вышеуказанной акции не предусмотрена возможность досрочного прекращения акции ввиду каких-либо объективных причин (например, прекращение товара), соответственно, граждане (потребители) не могли предполагать о досрочном окончании данной акции.

В соответствии со статьей 9 Федерального закона «О рекламе» в рекламе, сообщающей о проведении конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара (далее - стимулирующее мероприятие), должны быть указаны:

- 1) сроки проведения такого мероприятия;
- 2) источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

В Приказе о проведении акции отсутствует какая-либо информация о количестве призов, приобретенных для данной акции.

Соответственно, приняв решение о ее проведении, Общество должно было предпринимать действия, направленные на исполнение обязательств.

Частью 5 статьи 10 ГК РФ установлено: «Добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются».

Из текста рекламного сообщения можно сделать вывод, что акционные товары закупались ООО «Лакмин» по мере необходимости, более того, Обществом была предусмотрена возможность в случае отсутствия того или иного товара (при его закупках) в наличии, заменить его равнозначным.

Вышеизложенное свидетельствует о том, что препятствия для проведения акции до указанного в рекламных листовках времени – 31 июля 2015 года у Общества отсутствуют.

В силу части 1 статьи 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

На основании изложенного:

- событием административного правонарушения является нарушение ООО «Лакмин» пунктов 4, 12, 14 части 3, части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», что влечет административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ;
- временем совершения административного правонарушения является период с 15 августа 2014г. по 31 мая 2015г. (период, когда был вынесен приказ о прекращении акции «Фишкомания» (15.08.2014г.), по период, до которого предполагалось ее действие согласно приказу о правилах, порядке и сроках

проведения акции «Фишкомания» и рекламным листовкам (31.05.2015г.);

- местом совершения административного правонарушения является г. Тула и Тульская область, в которых расположены торговые сети ООО «Лакмин», посредством которых осуществлялось распространение рекламных листовок Общества о проведении акции «Фишкомания».

Факт совершения административного правонарушения юридическим лицом – ООО «Лакмин» (ИНН 5045044920) подтверждается протоколом по делу № АП 02-11/15-2015 об административном правонарушении от 31 марта 2015 года, а также другими материалами настоящего дела.

В объяснениях, изложенных в протоколе об административном правонарушении по данному делу от 31.03.2015г., представитель ООО «Лакмин» указал, что «с выводами, изложенными в протоколе не согласен, т.к. до потребителя доведена информация о том, что количество товара, участвующего в акции ограничено».

Указанный довод представителя Общества не может быть принят во внимание, поскольку событием административного правонарушения (согласно протоколу об административном правонарушении от 31.03.2015г.), предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ является отсутствие в спорной рекламной акции информации о количестве акционных товаров, а также о возможности досрочного прекращения по каким-либо объективным причинам (например, прекращение товара) данной акции, что привело к созданию у граждан (потребителей) ложного представления о количестве акционного товара и сроках проведения данной акции.

Срок давности привлечения юридического лица – ООО «Лакмин», к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение рекламного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При рассмотрении настоящего дела, обстоятельства, смягчающие, отягчающие административную ответственность, в действиях ООО «Лакмин», не установлены.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать юридическое лицо – ООО «Лакмин» (ИНН 5045044920, Московская обл., г. Ступино, ул. Бахарева, д. 17), **виновным** в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и **назначить ему наказание** в виде административного штрафа **в размере 101 000 (сто одной тысячи) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки,

предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

Сумму штрафа надлежит уплатить:

Получатель: ИНН 7107026090/КПП 710601001

УФК Минфина России по Тульской области

(Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области)

КБК 161 116 26000 01 6000 140

ОКТМО 70701000

Банк получателя: Отделение Тула

БИК 047003001

Р\сч 40101810700000010107

Назначение платежа – административный штраф по постановлению Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области от **10 апреля 2015 года за нарушение законодательства о рекламе.**

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, **по факсу 359365.**

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП 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 получения (выдачи) постановления о наложении штрафа – 10 апреля 2015 года

Дата вступления постановления в законную силу – 21 апреля 2015 года

Срок исполнения постановления – 21 июня 2015 года

Срок оплаты административного штрафа (часть 1 статьи 32.2 КоАП) – до 21 июня 2015г.