

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о выдаче предупреждения по делу об

административном правонарушении № 33/09-АДМ-2017

«29» марта 2017 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, Ланцман Людмила Игоревна, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 33/09-АДМ-2017, возбужденного протоколом от 26.01.2017г. в отношении менеджера по рекламе общества с ограниченной ответственностью «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» (далее – ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово») <...> (адрес регистрации: <...>, далее – <...>) в присутствии защитника <...> <...> (далее – <...>) доверенность № 6 от 28.03.2017г.,

УСТАНОВИЛА:

19.09.2016г. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 72/Р-2016 о нарушении законодательства о рекламе, возбужденного в отношении ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение - Кемерово», вынесено решение о признании ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение - Кемерово» нарушившим требования пункта 7 статьи 7, статьи 8, части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы в апреле 2016г. в кабине лифта по адресу г. Кемерово, ул. Институтская, 6, следующего содержания:

- «Все для сантехмонтажа оптом и в розницу СанТехРесурс Найдете цену ниже – сделаем скидку! Водосчетчик...Водонагреватель...Унитаз компакт...стр42.рф Доставка! Монтаж! Гарантия! кредит 45-20-40...».

В соответствии с [частью 1 статьи 28](#) ФЗ «О рекламе» реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя, отчество).

В нарушение данной правовой нормы в тексте вышеуказанной рекламы отсутствует наименование лица, оказывающего услуги по предоставлению кредита.

- «Новинки: Йога в гамаках степ-аэробика...Атлетик сити фитнес – клуб персональный тренинг, VIP – группы, тренажерный зал, фитнес, pole-dance, диетолог, косметолог, массаж ФПК, Молодежный, 9Б, шк. № 98, правый торец 33-33-30 www.atletik-city.ru».

Из ответа Управления лицензирования медико – фармацевтических видов деятельности Кемеровской области (исх. № 04-03/579 от 24.05.2016г.) следует, что согласно требованиям к организации и выполнению работ (услуг) при оказании первичной медико – санитарной, специализированной (в том числе высокотехнологичной), скорой (в том числе скорой специализированной), паллиативной медицинской помощи, оказании медицинской помощи при санаторно – курортном лечении, при проведении медицинских экспертиз, медицинских осмотров, медицинских освидетельствований и санитарно – противоэпидемических (профилактических) мероприятий в рамках оказания медицинской помощи, при трансплантации (пересадке) органов и (или) тканей, обращении донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях, утвержденным приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 11.03.2013 № 121н, вид работ (услуг) по медицинскому массажу и косметологии подлежат обязательному лицензированию.

В едином реестре лицензий отсутствуют сведения о лицензии на осуществление медицинской деятельности, представленной фитнес – клубу «Атлетик сити».

В соответствии с пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение [лицензий](#) или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

В нарушение данной правовой нормы вышеуказанная реклама фитнес – клуба «Атлетик сити» была размещена без лицензии на осуществление медицинской деятельности (косметология, медицинский массаж).

- «Селяна бесплатная доставка молока* +7-923-567-09-60 +7(3842)67-09-60 *При сумме заказа от 200 рублей www.selyana.ru».

- «ТД Премьер Вкусное полезное свежее мясо индейки При заказе от 1000 руб. доставка по городу БЕСПЛАТНО! 67-27-95 8-923-611-30-58 8-923-610-80-76 www.tdpremier42.ru...».

- «Сет «Большой Папай» вес: 2100гр. количество: 88шт. цена: 840 руб. 76-46-22 www.papay-sushi.ru».

Пунктом 2 Правил продажи товаров дистанционным способом, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 № 612 «Об утверждении Правил продажи товаров дистанционным способом» (далее - Правила продажи товаров дистанционным способом), 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 предоставленным 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 продажи товаров дистанционным способом 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.

Следовательно, вышеуказанной рекламой продвигается продажа товаров, заказ которых можно произвести дистанционным способом через интернет-магазины – www.selyana.ru, www.tdpremier42.ru, www.papay-sushi.ru.

В соответствии со статьей 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 нарушение данной правовой нормы в тексте вышеуказанной рекламы содержится возможность покупки товара через интернет - магазины www.selyana.ru, www.tdpremier42.ru, www.papay-sushi.ru, то есть дистанционным способом, отсутствует указание сведений о продавце товаров дистанционным способом.

21.12.2016г. состоялось рассмотрение дела № 501/09-АДМ-2016 в присутствии представителя ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» <...>, который пояснил, что нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе произошло по вине менеджера по рекламе ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» <...>. В соответствии с пунктом 14 должностной инструкции менеджера по рекламе ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» которой менеджер по рекламе ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» осуществляет контроль за соответствием рекламных макетов действующему законодательству и согласовывает их с клиентами. В нарушение своей должностной инструкции менеджер по рекламе ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» разместила рекламу, макеты которой не были согласованы с рекламодателями.

Постановлением от 21.12.2016г. дело № 501/09-АДМ-2016 об административном правонарушении в отношении ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение - Кемерово» было прекращено в связи с отсутствием в его действиях состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с пунктом 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 7 статьи 7, статьей 8, частью 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе», несёт рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является менеджер по рекламе ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» <...>, так как

ответственность за нарушение требований пункта 7 статьи 7, статьи 8, части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе» лежит на ней, как менеджере по рекламе ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово», так как данным должностным лицом, в нарушение должностной инструкции, размещена реклама, макеты которой не были согласованы с рекламодателями.

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и влечет наложение штрафа на физических лиц – 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.

Действия менеджера по рекламе ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово», выразившиеся в нарушении требования пункта 7 статьи 7, статьи 8, части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы в кабине лифта по адресу г. Кемерово, ул. <...>, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Время совершения менеджером по рекламе ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» <...> административного правонарушения: 01.04.2016г. – 30.04.2016г.

Место совершения менеджером по рекламе ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» <...> административного правонарушения: г. Кемерово, ул. <...>.

27.12.2016г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 26.01.2017 г. в 09 часов 20 минут. Уведомление было направлено в адрес <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

26.01.2017г. состоялась процедура составления и подписания протокола № 33/09-АДМ-2017 об административном правонарушении в отсутствие <...>, уведомленной надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола.

26.01.2017г. определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 33/09-АДМ-2017 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 30.01.2017г. на 09 часов 10 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес <...> заказным письмом с уведомлением о вручении.

30.01.2017г. на рассмотрение дела № 33/09-АДМ-2017 <...> не явилась, защитника не направила. Сведениями о надлежащем уведомлении <...> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 30.01.2017г. рассмотрение дела № 33/09-АДМ-2017 об административном правонарушении было отложено на 01.03.2017г. в 11 часов 40 минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес <...> заказным письмом с уведомлением о вручении.

01.03.2017г. на рассмотрение дела № 33/09-АДМ-2017 <...> не явилась, защитника не направила. Сведениями о надлежащем уведомлении <...> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 01.03.2017г. рассмотрение дела № 33/09-АДМ-2017 об административном правонарушении было отложено на 29.03.2017г. в 09 часов 00 минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

29.03.2017г. состоялось рассмотрение дела № 33/09-АДМ-2017 об административном правонарушении в присутствии защитника <...>.

Изучив материалы дела № 33/09-АДМ-2017 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия менеджера по рекламе ООО «Продюсерский центр «ПРОДвижение – Кемерово», выразившиеся в нарушении требования пункта 7 статьи 7, статьи 8, части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы в кабине лифта по адресу г. Кемерово, ул. <...>, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно статье 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

<...> документально не подтвердила наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у <...> имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным должностным лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Следовательно, действия менеджера по рекламе ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово», выразившиеся в нарушении требования пункта 7 статьи 7, статьи 8, части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы в кабине лифта по адресу г. Кемерово, ул. <...>, следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения <...> подтверждается протоколом по делу № 33/09-АДМ-2017 от 26.01.2017г.

Срок давности привлечения <...> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При рассмотрении данного дела заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены личность виновного, его имущественное положение, рассмотрен вопрос о наличии, отсутствии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, и обстоятельств, отягчающих административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, в соответствии с [пунктом 2 статьи 4.2](#) КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем [Кодексе](#) или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области также считает возможным, с учетом положений части 2 статьи 4.2 КоАП РФ признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину <...> совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность <...> за совершение административного правонарушения, не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении <...> своих должностных обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 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 соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного [статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33](#) настоящего Кодекса.

В соответствии с [частью 2 статьи 3.4](#) КоАП РФ предупреждение устанавливается 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.

Согласно Единому реестру субъектов малого предпринимательства, размещенного на официальном сайте rsmp.nalog.ru ООО «Продюсерский центр «ПРОДвижение – Кемерово», должностным лицом которого является <...> имеет статус микропредприятия.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину специалиста по рекламе ООО «Продюсерский центр «ПРОДвижение – Кемерово» <...> доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, наличие статуса у ООО «Продюсерский центр «ПРОДвижение – Кемерово», должностным лицом которого является <...> микропредприятия, отсутствие 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 отсутствие имущественного ущерба, руководствуясь статьями 4.1.1, 23.48, 29.9, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать менеджера по рекламе общества с ограниченной ответственностью «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» <...> (адрес регистрации: <...>) виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Выдать менеджеру по рекламе общества с ограниченной ответственностью «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» <...> (адрес регистрации: <...>) предупреждение.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано 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.

Заместитель руководителя управления

Л.И. Ланцман