

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения по делу № 043/04/14.3-773/2022 об административном правонарушении

«10» октября 2022 г.

г. Киров

<...>, рассмотрев протокол № 043/04/14.3-773/2022 от 29.08.2022 г., составленный <...>, и материалы административного дела в отношении <...>, в связи с нарушением ст. 8 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Кировского УФАС России по делу № 043/05/8-106/2022 (резюлютивная часть решения оглашена 25 апреля 2022 года; в полном объеме решение изготовлено 12 мая 2022 года) признана ненадлежащей рекламная информация с заголовком: «6 тысяч пробников духов: как не ошибиться в выборе парфюма и сэкономить на покупке» размещенной на Интернет - странице <https://<...>>, так как она противоречит требованиям статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Решением установлено, что рекламодателем вышеуказанной рекламы является <...>, который распространил рекламу на Интернет - странице <https://<...>> с заголовком: «6 тысяч пробников духов: как не ошибиться в выборе парфюма и сэкономить на покупке», в отсутствие сведений о продавце товаров при дистанционном способе их продажи в нарушение ст. 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Нарушение заключается в следующем.

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области поступило заявление физического лица от 11.12.2021 по вопросу распространения на Интернет - странице <https://<...>> рекламной информации с заголовком: «6 тысяч пробников духов: как не ошибиться в выборе парфюма и сэкономить на покупке», содержащей, по мнению заявителя, нарушение рекламного законодательства.

В ходе рассмотрения дела установлено следующее.

В соответствии с п. 1 ст. 3 Федерального закона «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.

Согласно п. 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», объект рекламирования – это 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.

В соответствии с п. 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Спорная информация содержит все юридически значимые признаки рекламы, поскольку такая информация:

- распространена в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», на Интернет - странице <https://<...>/>;
- адресована неопределенному кругу лиц, т.е. тем лицам (потребителям), которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования;
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (интернет-магазину «АллюрПарфюм» и реализуемой в нем продукции).

В соответствии со ст. 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. Исходя из информации, распространенной на Интернет - странице <https://<...>/> сведения о продавце не указаны.

В силу части 2 статьи 497 Гражданского кодекса Российской Федерации 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).

Аналогичное определения продажи товаров дистанционным способом даны в статье 26.1 Федерального закона от 07.02.1992 N 2300-1 "О защите прав потребителей".

Продажа рекламируемого товара осуществляется дистанционным способом (посредством интернет - магазина «АллюрПарфюм» по адресу <https://<...>/>).

В данном случае ознакомление потребителем с предложенными продавцом товарами происходит посредством изучения каталогов и фотоснимков, исключается возможность непосредственного ознакомления потребителя с

товаром либо образцом товара при заключении договора Решение о выборе конкретного товара из представленного ассортимента и совершении покупки покупатель принимает до оформления заказа, его доставки и оплаты.

Соответственно, рассматриваемая информация является рекламой товаров при дистанционном способе продажи.

В спорной рекламе, распространенной на Интернет - странице <https://<...>/>, отсутствуют сведения о продавце, реализующем свои товары дистанционным способом, а именно не указаны фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, что нарушает требования ст. 8 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с ч. 6, 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований законодательства РФ о рекламе по статье 8 Федерального закона «О рекламе» несут рекламодаделец и рекламодатель.

Согласно п. 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламодателем понимается изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламодателем понимается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из представленных в материалы дела документов и сведений, следует, что спорная рекламная информация была размещена по заявке <...>, направленной в адрес <...>, в рамках договора <...>. По указанному договору исполнитель (<...>) по заявлению заказчика (<...>) публикует рекламные и/или информационные материалы на своих онлайн-ресурсах.

Фактическое исполнение договора <...> подтверждается счетом <...>, актом <...>, платежным поручением <...>.

Таким образом, установлено, что рекламодателем спорной рекламы является <...>, который несет ответственность за нарушение требований ст. 8 Федерального закона «О рекламе».

Указанный факт нарушения законодательства РФ о рекламе в полном объеме подтверждается имеющимися материалами и решением по делу № 043/05/8-106/2022.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

Согласно ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем 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.

В соответствии со ст. 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно примечанию к ст. 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Письмом Кировского УФАС России <...> уведомлялся о дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении – 29.08.2022 в 10 часов 00 минут.

Уведомление о составлении протокола было направлено заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу регистрации <...>.

О дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении <...> считается извещённым надлежащим образом (почтовое отправление с уведомлением о составлении протокола, направленное по адресу регистрации, вернулось в Кировское УФАС России 03.08.2022).

На составление протокола должностное лицо – <...> не явился, представителя с надлежащим образом оформленными полномочиями не направил, ходатайств не заявлял.

Определением от 29.08.2022 о назначении времени и места рассмотрения дела № 043/04/14.3-773/2022 об административном правонарушении <...> уведомлялся о дате, времени и месте рассмотрения протокола – 10.10.2022 г. в 14 часов 00 минут.

О дате, месте и времени рассмотрения протокола <...> уведомлен надлежащим образом (<...>).

На рассмотрение протокола № 043/04/14.3-773/2022 от 29.08.2022 <...> не явился, представителя не направил, ходатайств не заявлял. Протокол рассмотрен в отсутствие <...>.

<...>, изучив материалы административного дела, находит вину <...> в совершении административного правонарушения установленной и доказанной.

Факт совершения правонарушения <...> подтверждается:

- решением Комиссии Кировского УФАС России от 12.05.2022 г. по делу № 043/05/8-106/2022;

- материалами административного дела № 043/04/14.3-773/2022;

- протоколом об административном правонарушении № 043/04/14.3-773/2022 от

29.08.2022 г.

Оценивая собранные по делу доказательства, должностное лицо Кировского УФАС России находит, что действия <...> правильно квалифицированы по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, должностное лицо Кировского УФАС России учитывает характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Событием является установленный факт нарушения рекламного законодательства, выразившийся в распространении рекламной статьи с заголовком: «*6 тысяч пробников духов: как не ошибиться в выборе парфюма и сэкономить на покупке*», размещенной на Интернет - странице <https://<...>/> в отсутствие сведений о продавце товаров при дистанционном способе их продажи, что является нарушением ст. 8 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Согласно ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Срок давности привлечения лица к административной ответственности исчисляется с 15.12.2021г. (дата фиксации рекламной информации с заголовком: «*6 тысяч пробников духов: как не ошибиться в выборе парфюма и сэкономить на покупке*»).

Место совершения административного правонарушения: территория распространения на Интернет - странице <https://<...>/> рекламной информации с заголовком: «*6 тысяч пробников духов: как не ошибиться в выборе парфюма и сэкономить на покупке*» - Российская Федерация.

Время совершения административного правонарушения: дата фиксации рекламной информации с заголовком: «*6 тысяч пробников духов: как не ошибиться в выборе парфюма и сэкономить на покупке*» – 15.12.2021 г.

Субъектом административного правонарушения является – <...>.

Объектом административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы.

Объективной стороной административного правонарушения являются действия <...> по распространению на Интернет - странице <https://<...>/> рекламной информации с заголовком: «*6 тысяч пробников духов: как не ошибиться в выборе парфюма и сэкономить на покупке*», нарушающие ст. 8 Федерального закона «О рекламе», которые содержат состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 1 ст. 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении

которых установлена его вина.

В данном случае установлено, что у <...> имелась возможность для соблюдения требований рекламного законодательства, но лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Согласно ч. 2 ст. 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Соответственно субъективная сторона при совершении административного правонарушения характеризуется виной субъекта в форме неосторожности, поскольку <...> не предвидел возможности наступления вредных последствий, хотя мог их предвидеть. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законодательством требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, совершенные <...> действия по распространению на Интернет - странице <https://<...>/> рекламной информации с заголовком: «*6 тысяч пробников духов: как не ошибиться в выборе парфюма и сэкономить на покупке*», в нарушение требований ст. 8 Федерального закона «О рекламе», содержат состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

В соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ смягчающие вину обстоятельства не установлены.

В соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ отягчающие вину обстоятельства не установлены.

Оснований для прекращения производства по делу не имеется.

Рассматриваемое правонарушение не может быть признано малозначительным. Как разъяснил Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 18 Постановления от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Пленум Верховного Суда Российской Федерации в п. 21 Постановления от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ» указал, что 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.

В рассматриваемом случае состав административного правонарушения является формальным, следовательно, правонарушение является общественно-опасным с

момента его совершения, независимо от наступления каких-либо последствий. При этом сама общественная опасность выражается в пренебрежительном отношении к исполнению публично-правовых обязанностей и соблюдению требований действующего рекламного законодательства.

Основанием для освобождения от ответственности могут служить обстоятельства, вызванные объективно непреодолимыми либо непредвиденными препятствиями, находящимися вне контроля лица, при соблюдении той степени добросовестности, которая требовалась от него в целях соблюдения законодательно установленных требований. Однако доказательств наличия указанных обстоятельств в материалы дела не представлено.

С учетом конкретных обстоятельств дела, учитывая характер и степень общественной опасности совершенного правонарушения, которая выразилась в пренебрежительном отношении к исполнению публично – правовых обязанностей в сфере рекламного законодательства, основания для освобождения <...> от административной ответственности ввиду малозначительности в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

В соответствии с ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ 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 ч. 2 ст. 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 ч. 1 ст. 4.6 КоАП РФ лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления, за исключением случая, предусмотренного частью 2 настоящей статьи.

На основании ч. 2 ст. 4.6 КоАП РФ лицо, которому назначено административное наказание в виде административного штрафа за совершение административного правонарушения и которое уплатило административный штраф до дня вступления в законную силу соответствующего постановления о назначении административного наказания, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу указанного постановления до истечения одного

года со дня уплаты административного штрафа.

На момент вынесения настоящего постановления <...> не считается подвергнутым административному наказанию.

В связи с изложенным, с учетом отсутствия оснований, установленных ч. 2 ст. 4.1.1 КоАП РФ, имеются основания для применения к <...> меры ответственности в виде предупреждения.

Руководствуясь ст. 3, 24, 33, 38 Федерального закона «О рекламе», ст. 2.1, 2.4, 4.1.1, 4.2, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 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 <...> меру ответственности в виде предупреждения.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса РФ 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.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со ст. 30.1, 30.2, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу, либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.