ОПРЕДЕЛЕНИЕ

об отложении рассмотрения дела

об административном правонарушении № 042/04/14.3-1623/2019

«09» октября 2019г. г. Кемерово

Я, <…>, временно исполняющая обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-1623/2019, возбужденного протоколом 26.09.2019 г. в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Лента» (далее - ООО «Лента», 197374, г. Санкт-Петербург, улица Савушкина, дом 112, литера Б, ОГРН: 1037832048605, дата присвоения ОГРН: 04.11.2003, ИНН: 7814148471, КПП: 781401001) за совершение нарушения пункта 4 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 29.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в присутствии защитника ООО «Лента» <…> (доверенность № <…>),

УСТАНОВИЛА:

08.08.2019 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/5-767/2019 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ООО «Лента» нарушившим требования пункта 4 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы с указанием недостоверной информации о предоставлении скидки 50% на средства для стирки следующего содержания:

- «Безумные скидки – 50% Лента Только в магазинах ЛЕНТА ЧЕТВЕРГ, 28 марта: скидки 50% на стиральные порошки, гели капсулы для стирки, кондиционеры, пятновыводители В акции не участвуют товары марки «365 дней» от отправителя Лента (27.03.2019 в 17 часов 31 минуту).

Согласно пункту 4 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

Из письменных пояснений ООО «Лента» следует, что в данном случае скидка не была предоставлена по причине технического кассового сбоя, что подтверждается представленными копиями чеков, из которых следует, что бальзам для стирки «Norland Sport» продавался со скидкой 50%, а также письменными пояснениями заместителя ИТ – директора по инфраструктуре и сервисам ООО «Лента». До настоящего момента относительно изложенных в определении

обстоятельств претензий от потребителей к ООО «Лента» не поступало.

Вместе с тем, при рассмотрении данного дела Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что обязанность в написании жалобы, либо обращения на стойку информации с жалобой у потребителя отсутствует и потребитель не ограничен законом в выборе способа защиты своих прав. В данном случае заявителем в адрес Кемеровского УФАС России был представлен скриншот рекламной информации следующего содержания:

- «Безумные скидки – 50% Лента Только в магазинах ЛЕНТА ЧЕТВЕРГ, 28 марта: скидки 50% на стиральные порошки, гели капсулы для стирки, кондиционеры, пятновыводители. В акции не участвуют товары марки «365 дней» от отправителя Лента (27.03.2019 в 17 часов 31 минуту).

28.03.2019 заявителем был приобретен бальзам для стирки «Norldand Sport» без указанной в рекламе скидки 50%, что подтверждается представленным в адрес Кемеровского УФАС России товарным чеком.

Возникновение кратковременного технического сбоя на одной кассе не препятствовало продаже акционного товара заявителю на другой кассе с учетом указанной скидки, однако заявитель за период проведения акции – 28.03.2019, так и не смог приобрести желаемый товар со скидкой, следовательно, был введен ООО «Лента» в заблуждение путем получения недостоверной рекламы о проходящей акции 50% на все средства для стирки.

Из представленных ООО «Лента» копий кассовых чеков не следует, что продажи бальзама для стирки «Nordland Sport» со скидкой 50% были сделаны именно 28.03.2019. Представитель ООО «Лента» на рассмотрение данного дела не явился, в связи с чем, Комиссии Кемеровского УФАС России не представляется возможным установить точную дату выдачи представленных копий кассовых чеков. Более того, в рамках рассмотрения данного дела имел место конкретный случай нарушения ООО «Лента» требований пункта 4 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в отношении заявителя, который не смог приобрести товар с указанной скидкой.

Вышеуказанная реклама, размещаемая в местах продажи, а также распространяемая с использованием сетей электросвязи (смс - сообщения, Viber, электронная почта), направлена на привлечение внимания потенциальных потребителей к реализуемому товару ООО «Лента», указывает на преимущества, которые получает потребитель, приобретая товар в гипермаркете «Лента», а именно, на возможность приобретения средств для стирки со скидкой 50%.

Отсутствие у потребителя возможности получения скидки на приобретаемый товар по акции, указанный в рекламе, свидетельствует о недостоверности указанных в рекламе сведений.

Невозможность получения указанной в рекламе скидки подтверждается представленной заявителем копией чека, согласно которой заявитель приобрел бальзам для стирки «Nordland Sport» по цене 342, 18руб., без учета скидки в размере 50%.

В нарушение данной правовой нормы в спорной рекламе содержится недостоверная информация о предоставлении скидки 50% на средства для

стирки.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 4 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО «Лента».

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ 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 ООО «Лента», выразившиеся в нарушении требований пункта 4 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы, в которой содержится недостоверная информация о предоставлении скидки 50% на средства для стирки, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Время совершения ООО «Лента» административного правонарушения: 27.03.2019 в 17 часов 31 минуту.

Место совершения ООО «Лента» административного правонарушения: г. Кемерово.

23.08.2019 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 26.09.2019 в 09 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «Лента» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

26.09.2019г. состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-1623/2019 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Лента», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении.

26.09.2019г. определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-1623/2019 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 09.10.2019 в 10 часов 00 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ООО «Лента» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

09.10.2019 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения защитника ООО «Лента» (исх. от 07.10.2019 № 33/19-ФАС), из которых следует, что в соответствии с пунктом 7 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.02.2005 № 3 не соответствующими действительности сведениями являются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения.

ООО «Лента» были представлены в адрес Кемеровского УФАС России копии кассовых чеков, подтверждающих реализацию 28.03.2019 в торговых комплексах «Лента» товара «Бальзам для стирки «Nordland Sport» со скидкой 50%, что соответствует условиям, указанным в рекламе, которая размещалась в месте продажи. Из этого следует, что утверждение, заявленное в рекламе о предоставлении скидки 50% на товар «Бальзам для стирки «Nordland Sport» при его приобретении 28.03.2019 в торговых комплексах «Лента», имело место в реальности во время, к которому относятся спорные сведения.

Таким образом, наличие доказательств, подтверждающих то обстоятельство, что ООО «Лента» осуществляло продажу спорного товара по цене, указанной в рекламе, исключает признание такой рекламы недостоверной, а также наличие в действиях ООО «Лента» признаков нарушения требований ФЗ «О рекламе».

Вывод Кемеровского УФАС России о том, что в рамках рассмотрения данного дела об административном правонарушении имел место конкретный случай нарушения ООО «Лента» требований пункта 4 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в отношении заявителя, который не смог приобрести товар с указанной скидкой, противоречит действующему законодательству на основании следующего:

Информацию об объекте можно считать рекламой, если она одновременно отвечает всем условиям, содержащимся в статье 3 ФЗ «О рекламе», в частности, если она адресована неопределенному кругу лиц.

Из этого следует, что реклама может быть признана недостоверной только в отношении неопределенного круга лиц, то есть всех. Одна и та же реклама не может одновременно быть для кого-то недостоверной, а для кого-то достоверной, а признание рекламы недостоверной в отношении отдельного лица неправомерно. Соответственно, недостоверная информация об объекте, предоставленная конкретному лицу, выделенному из неопределенного круга лиц, не является рекламой. Следовательно, такие отношения не подлежат регулированию ФЗ «О рекламе».

Вывод Кемеровского УФАС России о том, что отсутствие у потребителя возможности получения скидки на приобретаемый товар по акции, указанный в рекламе, свидетельствует о недостоверности указанных в рекламе сведений, опровергается материалами дела.

Указанный вывод можно было бы считать обоснованным в случае наличия в материалах дела доказательств того, что заявленная в рекламе скидка на спорный товар никому не предоставлялась, а ООО «Лента» реализовывало всем товар по цене иной, чем указано в рекламе. Однако, копии чеков, представленные ООО «Лента», подтверждают, что заявленная в рекламе скидка была предоставлена ООО «Лента» при реализации спорного товара. Соответственно, у заявителя была возможность приобретения товара согласно условиям рекламы,

как и у других покупателей, которые приобрели спорный товар с заявленной скидкой. Таким образом, наличие доказательств реализации ООО «Лента» товара со скидкой свидетельствует о достоверности указанных в рекламе сведений.

Как следует из материалов дела, заявитель за период проведения акции – 28.03.2019, так и не смог приобрести желаемый товар со скидкой, следовательно, был введен в заблуждение путем получения недостоверной рекламы о проходящей акции 50% на все средства для стирки.

Однако, данный вывод не обоснован и не подтвержден какими – либо доказательствами. По сведениям, имеющимся у ООО «Лента», заявитель в указанный день более не совершал какие – либо покупки в торговом комплексе «Лента». Также, ни 28.03.2019 ни позднее, претензии в связи с непредставлением скидки на спорный товар от заявителя к ООО «Лента» не поступало. Соответственно, ссылаться на указанные обстоятельства при разрешении данного дела неправомерно.

Вывод Кемеровского УФАС России о том, что из представленных ООО «Лента» копий кассовых чеков не следует, что продажи бальзама для стирки «Nordland Sport» со скидкой 50% были сделаны именно 28.03.2019 не соответствуют действительности. Дата совершения покупки указывается под штрих – кодом в каждой копии чека вместе с номерами кассы, смены и документа на продажу. К настоящим объяснениям прилагается подробное пояснение относительно расположения информации о дате совершения покупки в копии чека, сформированной из учетной системы ООО «Лента». Копии чеков, представленные в материалы дела, подтверждают совершение покупок в день акции 28.03.2019.

При указанных обстоятельствах, рассматриваемая реклама не может быть признана недостоверной. Случай с заявителем можно квалифицировать как нарушение законодательства о защите прав потребителей. На основании изложенного, в действиях ООО «Лента» отсутствует событие административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

09.10.2019 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-1623/2019 об административном правонарушении в присутствии защитника ООО «Лента» <…>, которая поддержала представленные письменные пояснения, а также заявила устное ходатайство об отложении рассмотрения данного дела для предоставления дополнительных доказательств.

Данное ходатайство удовлетворено временно исполняющей обязанности руководителя управления.

Руководствуясь статьями 29.1, 29.4, 29.6, 29.7 КоАП РФ,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1.Дело № 042/04/14.3-1623/2019 отложить.

2.Назначить рассмотрение дела № 042/04/14.3-1623/2019 на 18 ноября 2019г. в 11

часов 00 минут в каб. 307. (регистрация участников состоится в 10 часов 50 минут в каб. 316).

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

Согласно статье 25.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях:

Защиту прав и законных интересов юридического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, или юридического лица, являющегося потерпевшим, осуществляют его законные представители.

Законными представителями юридического лица в соответствии с настоящим Кодексом являются его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение.

Дело об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом, рассматривается с участием его законного представителя или защитника. В отсутствие указанных лиц дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных частью 3 статьи 28.6 настоящего Кодекса, или если имеются данные о надлежащем извещении лиц о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

При рассмотрении дела об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом, судья, орган, должностное лицо, в производстве которых находится дело об административном правонарушении, вправе признать обязательным присутствие законного представителя юридического лица.

Явка лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, обязательна.