

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 53

о наложении штрафа по делу № 4-05/56

об административном правонарушении

22 июля 2014 года

г. Хабаровск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю рассмотрев протокол об административном правонарушении от 22 июля 2014 г. и материалы дела № 4-05/56, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя Роговского в связи с распространением ненадлежащей рекламы,

в присутствии ... (представитель по доверенности),

УСТАНОВИЛ:

В ходе осуществления государственного надзора за соблюдением рекламного законодательства РФ Хабаровским УФАС России 09.06. 2014 г. в кафе «Сеньор Помидор» по адресу: г. Хабаровск, ул. Шеронова, 91 отслежены рекламные буклеты, размешенные на барной стойке, следующего содержания: «Синьор Помидор. Служба доставки 20 -24 -24, 96-06-06. ул. Волочаевская, 8к. Заказы принимаются с 10.30 до 21.30. Бесплатная доставка - при заказе от 800 руб. При заказе до 800 руб.- стоимость доставки 180 руб. В микрорайон Южный и пос. Горького доставка осуществляется только при заказе от 1000 руб....»

Рекламный буклет содержит предложение о доставке различных видов пицццы, мясных блюд, салатов, роллов, пасты с их описанием (*состав, вес, цена*).

Помимо различных блюд реклама привлекает внимание потребителя к возможности заказа алкогольной продукции, а именно пива: Zlaty Bazant crème, Guinness, Edelweiss, Amstel, Heineken.

Так же рекламные буклеты распространяются при доставке заказов потребителям.

Рекламная информация, размешенная в буклете, направлена на привлечение внимания потребителя к продаже товаров (различных блюд и напитков, в том числе алкогольных) дистанционным способом.

Определение дистанционного способа продажи товара дано пунктом 2 статьи 497 ГК РФ, в соответствии с которым, 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).

Таким образом, рассматриваемый договор характеризуется двумя отличительными признаками: во-первых, отсутствие прямого, непосредственного контакта потребителя с товаром либо его образцом до заключения договора и в момент его заключения, и, во-вторых, определение средств ознакомления с товаром: каталоги, буклеты, проспекты, фотоснимки, средства связи и так далее.

Согласно Правилам продажи товаров дистанционным способом, утвержденным Постановлением Правительства РФ № 612 от 27.09.2007 г. (далее Правила), продажа товаров дистанционным способом – это продажа товаров по договору розничной купли-продажи, заключаемому на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара, содержащимся в каталогах, проспектах, буклетах либо представленным на фотоснимках или посредством средств связи, или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора.

В соответствии с п. 20 названных правил, 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.

Из указанной нормы права следует, что момент заключения договора розничной купли-продажи при дистанционном способе продажи не ставится в зависимость от момента оплаты товара и выдачи чека, а определяется моментом сообщения покупателем продавцу своего намерения приобрести товар.

В пункте 3 статьи 497 ГК РФ определен момент исполнения договора розничной купли-продажи, заключенного дистанционным способом: договор считается исполненным с момента доставки товара, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором.

Указанная выше реклама предлагает покупателю продукты, исключая возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении договора, заключаемого посредством получения продавцом сообщения по телефону о намерении покупателя приобрести товар (дистанционный способ торговли).

Согласно статье 8 Федерального закона «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 номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

Однако в нарушение данной нормы права, распространяемая реклама не содержит указанных сведений.

Кроме того, в пункте 5 Правил установлен запрет на продажу дистанционным способом алкогольной продукции, а также товаров, свободная реализация которых запрещена или ограничена законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 2 статьи 168 Гражданского кодекса Российской Федерации сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна, если из закона не следует, что такая сделка оспорима или должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки.

Таким образом, законное приобретение алкогольной продукции посредством заказа дистанционным способом (по телефону или иным подобным образом) невозможно, так как договор купли-продажи алкогольной продукции дистанционным способом является ничтожным. Следовательно, реклама, содержащая информацию о возможности приобретения алкогольной продукции дистанционным способом, является недостоверной и признается ненадлежащей на основании пункта 3 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», в соответствии с которой недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об ассортименте или цене товара, а также о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока.

В ходе рассмотрения представитель пояснила, что 10.07.2014 УФАС уведомлено об устранении нарушения ФЗ «О рекламе». В настоящее время состав административного правонарушения в действиях ИП Роговского отсутствует.

Данный довод отклоняется по следующим основаниям.

Факт нарушения установлен 09.06.2014 г., что отмечено в протоколе об административном правонарушении.

В соответствии со ст. 4.5 КоАП РФ срок привлечения к ответственности за нарушение антимонопольного законодательства 1 год со дня совершения административного правонарушения.

Протокол об административном правонарушении составляется в присутствии законного представителя, надлежащим образом извещенного о месте, дате и времени составления протокола, в связи с чем, определением от 27.06.2014 г. ИП Роговский вызван для составления (подписания) протокола об административном правонарушении.

Кроме того, нарушение устранено в соответствии с предписанием антимонопольного органа о прекращении нарушения законодательства о рекламе, неисполнение предписания образует состав другого административного правонарушения, предусмотренного частью 2.4. статьи 19.5 КоАП РФ.

В силу части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 3 части 3 статьи 5, статьи 8 несет рекламодатель.

Установлено, что рекламодателем является ИП Роговский.

На основании части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламодателем, распространителем законодательства о рекламе (ненадлежащая реклама) влечет наложение административного штрафа.

Руководствуясь статьей 33 Федерального закона «О рекламе», статьями 14.3, 23.48, 29.9, Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ИП Роговского виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3. КоАП РФ.

2. Применить к ИП Роговскому меру ответственности в виде административного штрафа за ненадлежащую рекламу в размере 4 000 (четыре тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации 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 Российской Федерации об административных правонарушениях.

Сумма штрафа, уплаченная за нарушение законодательства о рекламе, зачисляется в бюджет:

получатель УФК по Хабаровскому краю (Хабаровское УФАС России), р/с 40101810300000010001, ГРКЦ ГУ ЦБ РФ по Хабаровскому краю г. Хабаровска, БИК 040813001, ИНН 2721023142, КПП 272101001, код 161 11626000016000140,

ОКТМО 08701000001.

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, указанного в части 1 статьи 32.2 Кодекса, должностное лицо, вынесшее постановление, направляет соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Копия протокола об административном правонарушении направляется судьбе в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по

делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.