

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 06-45/17Р

о назначении административного наказания

«11» апреля 2017г.

г. Новосибирск

Заместитель руководителя управления - начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области И.В. Волохина, рассмотрев Протокол № 06-45/17Р от 28 марта 2017 г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Продюсерский центр ПРОдвижение - Новосибирск» (ИНН 5402515841, юридический адрес: 630111, г Новосибирск, ул. Кропоткина, 116 корп. 1 офис 99, дата регистрации в качестве юридического лица 21.08.2009г.), по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

в отсутствии: представителя ООО «Продюсерский центр ПРОдвижение - Новосибирск» (не явился, Общество уведомлено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 5646 от 22.06.16г.) по факту размещения 22 июня 2016г. рекламного плаката в лифте многоквартирного жилого дома по адресу: г. Новосибирск, ул. XX Партсъезда, д.11 следующего содержания:

«Первая доставка хот-догов_свыше 20 видов со всего мира_ А так же: бургеры, кесадильи, суши, буррито, картошка фри, соусы, напитки и многое другое! Полный комплект для любой вечеринки! от 80 руб._заказать доставку 286-59-69_ www/hotdogall.ru_vk/com/hotdogall», без указания наименования лица, предоставляющей услуги дистанционной продажи.

Реклама, на основании ч.1 ст.3 Закона «О рекламе» - 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, согласно п.2 ст.3 Закона «О рекламе», - 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.

Размещенная информация является рекламой, так как адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В рассматриваемой рекламе, товар «хот-доги, бургеры, кесадильи...» предлагается приобрести дистанционным способом. 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 представленным на фотоснимках или посредством средств связи, или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (п.2 Правил продажи дистанционным способом Утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 27 сентября 2007 г. N 612).

В соответствии с «Правилами продажи товаров дистанционным способом», утвержденными Постановлением Правительства РФ от 27.09.2007г. №612, 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 представленным на фотоснимках или посредством средств связи, или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара).

В силу требований ст. 8 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 регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

В силу п. 3 ст. 497 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором, договор розничной купли-продажи товара по образцам или договор розничной купли-продажи, заключенный дистанционным способом продажи товара, считается исполненным с момента доставки товара в место, указанное в таком договоре, а если место передачи товара таким договором не определено, с момента доставки товара по месту жительства покупателя-гражданина или месту нахождения покупателя - юридического лица.

Момент заключения договора розничной купли-продажи определен в статье 493 Гражданского кодекса Российской Федерации, согласно которой, если иное не предусмотрено законом или договором розничной купли-продажи, в том числе условиями формуляров или иных стандартных форм, к которым присоединяется покупатель, договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара.

В п. 2 ст. 26.1 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 N 2300-1 "О защите прав потребителей" закреплено, что продавцом до заключения договора должна быть предоставлена потребителю информация об основных потребительских свойствах товара, об адресе (месте нахождения) продавца, о месте изготовления товара, о полном фирменном наименовании (наименовании) продавца (изготовителя), о цене и об условиях приобретения товара, о его доставке, сроке службы, сроке годности и гарантийном сроке, о порядке оплаты товара, а также о сроке, в течение которого действует предложение о заключении договора. А согласно пункту 4 названной статьи при дистанционном способе продажи товара

потребитель вправе отказаться от товара в любое время до его передачи, а после передачи товара - в течение семи дней.

Таким образом, в данном случае у потребителя отсутствует прямой, непосредственный контакт с товаром либо его образцом до заключения договора, ознакомление товара происходит посредством изучения каталога, буклета, проспекта, фотоснимков, средств связи, в том числе на Интернет-сайте, указанном в рекламе. Указанное свидетельствует о том, что при заказе товара с доставкой у покупателя отсутствует возможность непосредственного ознакомления с товаром либо образцом товара при заключении договора купли-продажи. Следовательно, в рассматриваемой рекламе предлагается продажа товара дистанционным способом, при этом отсутствуют сведения, указание которых обязательно в силу ст. 8 Федерального закона «О рекламе».

Ответственность за несоблюдение требований ст.8 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодаделец (ч.6 ст.38 Федерального закона «О рекламе») и рекламодатель (ч.7 ст.38 Закона «О рекламе»). Рекламодатель- это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо. Рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (ч.7 ст. 3 Закона «О рекламе»).

ООО «Продюсерский центр ПРОДвижение - Новосибирск» представило информацию (вх.№ 6607 от 19.07.16г.), согласно которой рассматриваемая реклама размещалась Обществом на основании Договора на оказание рекламных-информационных услуг № 351/2016 ПРО-Н от 27.05.2016г. заключенного с физическим лицом – <...>

На основании п. 1.1 ч. 1 указанного Договора, Исполнитель (ООО ПЦ «ПРОДвижение-Новосибирск») принимает на себя обязательства по размещению графических рекламных материалов в кабинках пассажирских лифтов в жилых домах города Новосибирска по дислокации, предложенной по заданию Заказчиком (<...>).

Заказчик несет полную ответственность перед Исполнителем и третьими лицами за содержание представленных Исполнителю графических материалов и информации, необходимых для оказания услуг по Договору (п. 7.1 ч. 7 Договора).

<....> в адрес Новосибирского УФАС России документы, запрошенные Определением о возбуждении дела от 12.08.16г., Определением о продлении срока рассмотрения дела от 08.09.16г. и Определением об отложении рассмотрения дела от 07.10.16г. и 15.11.16г, не представлены.

07.10.16г. ООО ПЦ «Продвижение-Новосибирск» представило отзыв (вх.№ 4643э от 07.10.16г.). Согласно отзыву, в тексте заявления физического лица, послужившему причиной для возбуждения данного дела 12.08.16г. (вх. № 5646 от 22.06.2016 года), указано, что к заявлению приложена фотография стенда компании ООО «Грин Медиа», к которому ООО «ПРОДвижение-Новосибирск» не имеет отношения.

При этом, данное обстоятельство материалами дела не подтверждается.

В материалах дела имеются фотоизображения рекламного плаката, в котором

содержится поздравление «С днем молодежи» от компании «Продвижение» с фирменным логотипом компании (под рекламой интернет-магазина интимных товаров), объявление о поиске менеджеров по рекламе, с указанием номера телефона, принадлежащего ООО ПЦ «ПРОдвижение-Новосибирск» (под рекламой квеста «Лабиринт»), а также имеется поздравление «С днем горда» от указанной рекламной компании с изображением фирменного логотипа компании (под рекламой городской фермы «Лап-Ландия»)

Вместе с тем, в тексте заявления в качестве рекламораспространителя заявитель указал ООО ПЦ «ПРОдвижение-Новосибирск».

Также на запрос Новосибирского УФАС России (исх№ 06-6638 от 06.06.16г.) Обществом представлено приложение к Договору №351/2016-ПРО от 27.05.16г. на размещение рекламной продукции, согласно которому территория размещения рекламных плакатов в период с 30.05.16г. по 26.06.16г.– Кировский и Ленинский районы г. Новосибирска.

Адрес размещения рекламы, указанный в заявлении - ул. XX Партсъезда, д.11, следовательно, он соответствует месту распространения рекламы, содержащейся в приложении к Договору. Кроме того, ООО ПЦ «ПРОдвижение-Новосибирск» представлен согласованный рекламный макет ООО «ПРОдвижение-Новосибирск» с рекламодателем – <...>, содержание которого идентично фотоизображению, представленному заявителем.

Таким образом, есть основания считать, что рассматриваемый рекламный плакат принадлежит ООО ПЦ «ПРОдвижение-Новосибирск».

АО «Регистратор R01» представило в адрес Новосибирского УФАС России информацию (вх.№ 4333э от 16.09.16г., вх№ 8979 от 03.10.16г.) согласно которой, владельцем доменного имени «hotdogall.ru» является физическое лицо – <.....>.

Причастность к размещению рассматриваемой рекламной информации, содержащей нарушения ст. 8 Закона «О рекламе» в действиях <.....> материалами дела не установлена.

Рекламный плакат с рассматриваемым рекламным объявлением, подтверждающий наличие информации, присутствие контрой необходимо в силу ст. 8 Закона «О рекламе» в адрес Новосибирского УФАС России ООО ПЦ «ПРОдвижение-Новосибирск» не представлен.

Таким образом, рекламораспространителем, допустившим распространение рассматриваемых рекламных объявлений, не соответствующих требованиям ст.8 Федерального закона «О рекламе», является ООО ПЦ «ПРОдвижение-Новосибирск» (ИНН 5402515841, юридический адрес: 630111, г Новосибирск, ул. Кропоткина, д.116 корп. 1 офис 99).

Комиссией Новосибирского УФАС России реклама, размещенная 22 июня 2016г. в лифте многоквартирного жилого дома по адресу: г. Новосибирск, ул. XX Партсъезда, д.11, следующего содержания:

«Первая доставка хот-догов_свыше 20 видов со всего мира_ А так же: бургеры, кесадильи, суши, буррито, картошка фри, соусы, напитки и многое другое! Полный комплект для любой вечеринки! от 80 руб._заказать доставку 286-59-69_

www/hotdogall.ru_vk/com/hotdogall», признана ненадлежащей,

а ООО «Продюсерский центр ПРОдвижение - Новосибирск» (ИНН 5402515841, юридический адрес: 630111, г Новосибирск, ул. Кропоткина, 116 корп. 1 офис 99) нарушившим требования ст. 8 Закона «О рекламе», согласно которой 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.

Согласно ч.4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе», нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодиссеминарными законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дата административного правонарушения – 22.06.2016г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

В соответствии ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламодиссеминарным законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, - 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.

Таким образом, в действиях ООО «Продюсерский центр ПРОдвижение - Новосибирск» содержится правонарушение, предусмотренное ч.1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

На рассмотрение административного дела представитель ООО «Продюсерский центр ПРОдвижение - Новосибирск» не явился, ходатайствовал о рассмотрении дела в отсутствие представителя Общества (вх. № 1616э от 11.04.2017 г.).

Также Обществом представлены пояснения, согласно которым из Протокола об административном правонарушении от 28.03.2017 г. следует, что макет, размещенный 22.06.2016 г., не соответствует требованиям ст. 8 Закона «О рекламе». Как следует из обстоятельств по делу, макет был размещен около года назад. При этом, начиная с июля 2016 г., ООО «ПЦ ПРОдвижение» размещало макеты с аналогичным нарушением, что подтверждается рядом актов Новосибирского УФАС России о привлечении к административной ответственности.

В результате, ООО ПЦ «ПРОдвижение», действуя добросовестно, начиная с осени 2016 г., провело большую работу по приведению макетов в соответствие с требованиями Закона «О рекламе» с целью исключить возможные нарушения. Для обозначенной работы был привлечен юрист, все макеты перед размещением

отсматриваются, такая работа ведется организацией с осени 2016 г. по настоящее время. Результатом этого является то, что качество макетов существенно выросло, а за период 2016-2017 г.г, Общество не нарушало требования ст. 8 Закона «О рекламе». Таким образом, как указывает Общество, все замечания Новосибирского УФАС России относительно соблюдения Закона «О рекламе» Обществом учтены, а законодательные требования соблюдаются.

Согласно пояснениям, задачами законодательства об административных правонарушениях являются защита личности, охрана прав и свобод человека и гражданина, охрана здоровья граждан, санитарно-эпидемиологического благополучия населения, защита общественной нравственности, охрана окружающей среды, установленного порядка осуществления государственной власти, общественного порядка и общественной безопасности, собственности, защита законных экономических интересов физических и юридических лиц, общества и государства от административных правонарушений, а также предупреждение административных правонарушений (ст. 1.2. КоАП РФ).

Административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами. Административное наказание не может иметь своей целью унижение человеческого достоинства физического лица, совершившего административное правонарушение, или причинение ему физических страданий, а также нанесение вреда деловой репутации юридического лица (ст. 3.1. КоАП РФ).

Таким образом, по мнению ООО «Продюсерский центр ПРОдвижение - Новосибирск», административное производство не преследует своей целью формальное наказание, а направлено на восстановление законности и правопорядка, предупреждение совершения новых правонарушений, чем обеспечивается достижение социальной справедливости.

В связи с изложенным, Общество полагает, что привлечение к ответственности ООО ПЦ «ПРОдвижение» за правонарушение, произошедшее почти год назад, учитывая, что Общество в течение указанного периода старательно и успешно принимало все возможные меры для предупреждения нарушений требований действующего законодательства, назначение какого либо штрафа приведет к нарушению прав и законных интересов Общества, а задачи административного производства не будут достигнуты. Напротив, возникнет дисбаланс частных и публичных интересов по причине назначения наказания, которое не носит ни предупредительной, ни восстановительной функции.

Кроме этого, Общество просит принять во внимание и тот факт, что по итогам 2016 г. Общество было привлечено к ответственности в виде штрафов и добросовестно оплачивает их с рассрочкой. Однако, дополнительное денежное наказание может привести к нарушению финансового положения Общества, а также, учитывая сложную экономическую ситуацию, к потере рабочих мест, что является социально несправедливым.

С учетом изложенного, учитывая правомерное поведение ООО ПЦ «ПРОдвижение» и осознанные действия Общества, направленные на предупреждение повторных нарушений законодательства о рекламе и о защите

прав потребителей в течение 2016-2017 г.г., Общество просит не назначать штраф, а ограничиться предписанием, что будет учтено Обществом в дальнейшей работе.

Должностное лицо Новосибирского УФАС России, отклоняя доводы ООО «Продюсерский центр ПРОдвижение - Новосибирск», исходит из следующего.

Согласно материалам данного административного дела, рассматриваемое административное правонарушение совершено 22.06.2016 г.

В силу ч.1 ст. 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях, постановление по делу об административном правонарушении за нарушение законодательства о рекламе не может быть вынесено по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Следовательно, срок давности привлечения ООО «Продюсерский центр ПРОдвижение - Новосибирск» к административной ответственности на момент вынесения настоящего постановления, не истек.

Материалами дела установлено, что у ООО «Продюсерский центр ПРОдвижение - Новосибирск» имелась возможность не совершать рассматриваемое правонарушение, также Обществом не были приняты все необходимые меры для соблюдения законодательства о рекламе.

Согласно ч.3 ст. 2.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях, назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

Согласно п.2. ст. 3.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях, 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.

На основании п.1 ст.4.1.1. Кодекса РФ об административных правонарушениях, 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.

Согласно сведениям с сайта Реестра субъектов среднего и малого предпринимательства РФ, ООО «Продюсерский центр ПРОдвижение - Новосибирск» состоит в Реестре субъектов малого среднего предпринимательства, однако, согласно имеющейся в распоряжении Новосибирского УФАС России информации, данное лицо привлекалось к административной ответственности, предусмотренной ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ, Постановлением № 06-71/16 от 22.06.16г., Постановлением № 06-105/16 от 30.08.16г., вынесенными заместителем руководителя управления - начальником отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области И.В. Волохиной.

Учитывая характер правонарушения, материальное положение, при отсутствии смягчающих обстоятельств, при наличии отягчающих обстоятельств (неоднократное привлечение к административной ответственности, предусмотренной ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ), установленных ст.4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, руководствуясь ст.14.3, ст.23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1.Признать общество с ограниченной ответственностью «Продюсерский центр ПРОдвижение - Новосибирск» (ИНН 5402515841, юридический адрес: 630111, г Новосибирск, ул. Кропоткина, 116 корп. 1 офис 99, дата регистрации в качестве юридического лица 21.08.2009г.) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к обществу с ограниченной ответственностью «Продюсерский центр ПРОдвижение - Новосибирск» (ИНН 5402515841, юридический адрес: 630111, г Новосибирск, ул. Кропоткина, 116 корп. 1 офис 99, дата регистрации в качестве юридического лица 21.08.2009г.) меру ответственности в виде административного штрафа в размере 150 000 (Сто пятьдесят тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса РФ 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 РФ об административных правонарушениях р/с 40101810900000010001 в Сибирском ТУ Банка России г. Новосибирска, БИК 045004001, получатель: УФК по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России), ИНН 5405116098 / КПП 540501001, КБК 161 1 16 26000 01 6000 140, ОКATO 50401000000 УИН 0319806761041300000762180 назначение платежа: административный штраф за нарушение законодательства о рекламе.

В соответствии с ч.5 ст.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1 – 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ч.1 ст. 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

В соответствии со ст. 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, резолютивная часть Постановления объявлена немедленно.