

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

№06-09/256-11

16 июня 2011г.

г. Томск

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области Шевченко Владимир Иванович, рассмотрев протокол от 16.06.2011г. и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица — директора ООО «Томский Бизнес-журнал» Ш., в присутствии Ш.,

УСТАНОВИЛ:

В ходе осуществления полномочий по контролю за соблюдением законодательства о рекламе, должностными лицами отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокатирования выявлен факт распространения рекламных листовок (содержащих проиллюстрированный каталог блюд) кулинарной компании «Фьюжн Градь», посредством вложения в журнал «My Way», № 1(9) январь-февраль 2011.

Рассматриваемые листовки содержат рекламу розничной продажи готовых блюд, а именно, салатов, закусок, горячих блюдах, соусов, напитков, десертов, бутербродов, выпечки, гарниров, их заказа и условий доставки, с указанием цен на указанные товары, веса предлагаемых блюд, контактных телефонов по которым можно осуществить заказ, адреса интернет-сайта, и иных условий приобретения и доставки, без указания сведений о продавце товара.

В соответствии с п.1 ст.3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», реклама – информация, распространенная в любой форме, любым способом и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Рассматриваемая информация является рекламой, поскольку соответствует всем признакам, определяющим понятие «реклама»: адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к товарам, формирует и поддерживает интерес к ним.

Дистанционным способом продажи товара в соответствии со статьей 497 Гражданского кодекса Российской Федерации признается продажа товара по договору розничной купли-продажи, заключаемому 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.

В соответствии с Правилами продажи товаров дистанционным способом, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 № 62, 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.

Объектом рекламирования в рассматриваемых листовках являются товары, а именно, готовые блюда (в том числе, салаты, закуски, горячие блюда, соусы, напитки, десерты, бутерброды, выпечка, гарниры), которые реализуются дистанционным способом продажи.

Согласно статье 8 Федерального закона от 13.03.2006 №38-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 номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

В рассматриваемой рекламе необходимые сведения о продавце готовых блюд, которым является Общество с ограниченной ответственностью «САМ», отсутствуют, что свидетельствует о нарушении требования ст.8 Федерального закона «О рекламе».

Кроме того, в рассматриваемых листовках содержится реклама стимулирующего мероприятия, указывающая на возможность ежемесячного розыгрыша призов, следующего содержания:

«Ежемесячный розыгрыш призов! С 1 января 2011 года каждый счет будет иметь уникальный номер <...> сохраняйте их до конца месяца. Розыгрыш январского приза состоится - 1 февраля 2011г, розыгрыш февральского приза состоится - 1 марта 2011г. Условия проведения, результаты на нашем сайте: <http://edazakaz.tomsk.ru/>».

Согласно пункту 2 статьи 9 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» в рекламе, сообщающей о проведении стимулирующей лотереи, конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара (далее - стимулирующее мероприятие), должны быть указаны: источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

Рассматриваемая реклама, сообщающая о проведении стимулирующего мероприятия, не содержит сведения, предусмотренных п. 2 ст. 9 ФЗ «О рекламе».

Таким образом, реклама кулинарной компании «Фьюжн Градъ» нарушает требования ст.8, п.2 ст.9 Федерального закон «О рекламе».

Согласно ч. 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

По данному факту Томским УФАС России было возбуждено производство по делу №06-11/17-11 по признакам нарушения законодательства о рекламе в отношении ООО «САМ» и ООО «Томский Бизнес-журнал». Решением Комиссии Томского УФАС России указанная реклама признана ненадлежащей.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение указанных требований несет рекламодатель.

Рекламодателем рассматриваемых рекламных материалов является общество с ограниченной ответственностью «Томский Бизнес-журнал», что подтверждается решением по делу 06-11/17-11 о нарушении законодательства о рекламе, договором № 09/01/2011, документами об оплате (платежное поручение № 199 от 25.01.2011г.), письменными пояснениями на определение о возбуждении дела ООО «Томский Бизнес-журнал» от 04.04.2011г., письменными пояснениями на определение о возбуждении дела ООО «САМ» от 01.04.2011г., устными пояснениями представителей ООО «Томский Бизнес-журнал» и ООО «САМ» (протокол заседания Комиссии от 05.04.2011г.).

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях за нарушение рекламодателем законодательства о рекламе установлена административная ответственность.

Ш. решением участников ООО «Томский Бизнес-журнал» (протокол внеочередного общего собрания участников от 14.12.2010г.) избран директором Общества, в соответствии с Уставом ООО «Томский Бизнес-журнал», должностной инструкцией директора ООО «Томский Бизнес-журнал». Директор руководит в соответствии с действующим законодательством производственно-хозяйственной и финансово-экономической деятельностью Общества, в функциональные обязанности Ш. входит, в том числе, решение вопросов, связанных с текущей деятельностью Общества.

Установлено, что именно должностное лицо - директор ООО «Томский Бизнес-журнал» Ш. не принял меры, направленные на обеспечение соответствия рассматриваемой рекламы Федеральному закону «О рекламе», а именно, неправильно оценил назначение распространяемых материалов, не осуществил должный контроль в целях недопущения нарушения действующего рекламного законодательства, и в силу своего должностного положения несет административную ответственность за нарушение рекламодателем, рекламодателем законодательства о рекламе.

В связи с вышеуказанным, 16.06.2011г. в отношении должностного лица — директора ООО «Томский Бизнес-журнал» Ш. составлен протокол об административном правонарушении, возбуждено административное дело №06-09/256-11 по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе.

На составлении протокола об административном правонарушении, а также на рассмотрении административного дела №06-09/256-11 должностное лицо — директор ООО «Томский Бизнес-журнал» Ш., пояснил, что являясь должностным лицом ООО «Томский Бизнес-журнал» допустил нарушение законодательства о рекламе, вину признает.

Оценивая, собранные по делу доказательства, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области считает их достаточными и находит вину должностного лица — директора ООО «Томский Бизнес-журнал» Ш. доказанной, а его действия верно квалифицированы по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, за нарушения требований ст.8, п.2 ст.9 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», при этом исходит из следующего.

В соответствии со статьей 1.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Согласно статьи 2.1. Кодекса РФ об административных правонарушениях 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 статье 2.4. административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В соответствии с 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.

Объективная сторона названного административного правонарушения состоит в нарушении законодательства о рекламе.

Ш., являясь должностным лицом — директором ООО «Томский Бизнес-журнал» имел возможность осуществить контроль за соблюдением законодательства о рекламе при распространении рекламы с использованием рекламных листовок, посредством вложения их в журнал «My Way», имел возможность проверить рекламные материалы на соответствие требованиям рекламного законодательства до момента распространения, при предоставлении их рекламодателем, что исключило бы нарушение требований Федерального закона «О рекламе».

Вина должностного лица — директора ООО «Томский Бизнес-журнал» Ш., выражена в форме неосторожности и подтверждается материалами дела №06-11/17-11, возбужденного по признакам нарушения законодательства о рекламе, протоколом об административном правонарушении от 16.06.2011г.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, руководитель Управления ФАС по Томской области учитывает характер совершенного правонарушения, форму вины нарушителя, отягчающие и смягчающие обстоятельства.

Совершенное должностным лицом — директором ООО «Томский Бизнес-журнал» правонарушение представляет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям и не является малозначительным, так как имело место распространение ненадлежащей рекламы товаров, реализуемых дистанционным способом, которая имеет ряд специальных требований, направленных, в том числе, на защиту прав потребителей в сфере получения из текста рекламы правдивой и достаточной информации о товаре, о продавце товара, а также о сроках и иных условиях проведения акции. Существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в данном случае не в наступлении каких-либо материальных последствий, а в пренебрежительном отношении лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей в сфере соблюдения правил, предусмотренных законодательством о рекламе.

В соответствии со ст. 4.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях, в которой приведен открытый перечень обстоятельств, смягчающих административную ответственность, руководитель Томского УФАС России полагает возможным признать в качестве смягчающего обстоятельства, совершение административного правонарушения впервые, устранение нарушений до рассмотрения дела об административном правонарушении.

В соответствии со ст.4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях отягчающих по делу обстоятельств не установлено.

В связи с изложенным, представляется возможным назначить административное наказание ниже максимальной санкции, предусмотренной ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Руководствуясь ст.ст.23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Должностное лицо — директора ООО «Томский Бизнес-журнал» Ш., признать виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 4000 (четыре тысяч) рублей

В соответствии с ч.1 ст.32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен не позднее 30 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

Сведения об уплате суммы штрафа представить в Томское УФАС России в трехдневный срок после уплаты.

Согласно п.1 ст.20.25 Кодекса РФ об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный Кодексом об административных правонарушениях, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до 15 суток.

При неуплате штрафа в срок, согласно п.4 ст.32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях копия постановления направляется должностным лицом, вынесшим постановление, в банк или иную кредитную организацию для взыскания суммы штрафа из денежных средств или доходов юридического лица.

Согласно п.7 ст.32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях при невозможности взыскания штрафа постановление о наложении административного штрафа направляется должностным лицом, вынесшим постановление, судебному приставу-исполнителю для обращения административного взыскания на имущество, принадлежащее юридическому лицу, в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии со ст.30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со ст.31.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление вступает в законную силу по истечении срока, установленного для обжалования.

Реквизиты для уплаты штрафа:

Р/с 40101810900000010007

БИК 046902001

Банк получателя: ГРКЦ ГУ Банка России по ТО г. Томск

Получатель: УФК по Томской области (Томское УФАС России).

КБК 161 1 16 26000 01 0000 140

ОКАТО 69401000000

Назначение платежа: оплата штрафа за нарушение законодательства о рекламе согласно постановлению

В поле получатель указываются ИНН и КПП Томского УФАС России:

ИНН 7019027633 **КПП** 701701001

Руководитель управления В.И. Шевченко

Копию постановления получил «___» _____ 2011 года _____

Постановление вступило в законную силу «___» _____ 201__ года.