

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 57

о наложении штрафа по делу № 4-05/65

об административном правонарушении

Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 27.06.2013 г. и материалы дела № 4-05/65, возбужденного в отношении ООО «СаГо» в связи с распространением ненадлежащей рекламы, в присутствии представителя ООО «СаГо»,

УСТАНОВИЛ:

В ходе осуществления государственного надзора за соблюдением рекламного законодательства РФ Хабаровским УФАС России 23 мая 2013 г. отслежены рекламные буклеты, распространяемые в почтовых ящиках по адресу: г. Хабаровск, ул. Шеронова, 121, следующего содержания: «ДУШИ НЕ ЧАЮ китайская кухня с доставкой. Телефон доставки 89142093891. Заказы принимаются с 12:00 до 01:00, пятница-воскресенье с 10:00 до 02:00. При заказе от 1000 руб. доставка бесплатно, при заказе менее 1000 руб. доставка от 100 руб. при заказе свыше 2000 руб. фирменное блюдо в подарок». Буклет содержит сведения о продавце, осуществляющем продажу товара.

Помимо различных блюд реклама привлекает внимание потребителя к возможности заказа алкогольной продукции по указанному телефону доставки.

В разделе буклета «напитки», предлагается такая алкогольная продукция как пиво «Харбин», пиво на разлив «Жатецкий гусь», водка (Талка, Беленькая, Зеленая марка, Русский лед) с указанием цены, а так же вино и коньяк в ассортименте.

Реклама направлена на привлечение внимания потребителя к товарам (продуктам питания, алкогольной продукции), которые можно приобрести по указанному телефону доставки, то есть 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).

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 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 со статьей 168 Гражданского кодекса Российской Федерации сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов, ничтожна, если закон не устанавливает, что такая сделка оспорима, или не предусматривает иных последствий нарушения.

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.

При подписании протокола представитель ООО «СаГо» согласилась с выявленным нарушением.

При рассмотрении дела представитель ООО «СаГо» ходатайствовала о наложении административной ответственности на должностное лицо, ответственное за распространение ненадлежащей рекламы, а не юридическое.

Данное ходатайство отклоняется по следующим основаниям.

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

При этом согласно части 2 названной статьи юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых указанным Кодексом предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В данном случае вина Общества заключается в не принятии им всех возможным мер по исполнению требований законодательства о рекламе.

Согласно части 3 статьи 2.1 КоАП РФ 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.

Пунктом 15 Постановления Пленума Верховного Суда РФ № 5 от 24.03.2005 установлено, что в соответствии с частью 3 статьи 2.1 КоАП РФ в случае совершения юридическим лицом административного правонарушения и выявления конкретных должностных лиц, по вине которых оно было совершено (статья 2.4 КоАП РФ), допускается привлечение к административной ответственности по одной и той же норме как юридического лица, так и указанных должностных лиц.

Таким образом, исходя из требований указанных норм, виновное должностное лицо может быть привлечено к административной ответственности дополнительно (совместно) с юридическим лицом, но никак не влечет освобождение юридического лица от ответственности.

В рассматриваемом случае вина того или иного должностного лица общества не освобождает последнее (как юридическое лицо) от административной ответственности. Общество могло, имело реальную возможность, обеспечить соблюдение законодательства о рекламе, но не приняло к тому разумных и адекватных мер, не проявило должную степень заботливости и осмотрительности.

Нарушение законодательства работником Общества при исполнении последним своих обязанностей не является обстоятельством, освобождающим само юридическое лицо от ответственности за административное правонарушение по части 1 статьи 14.3. КоАП РФ.

Субъект предпринимательской деятельности, принимая на работу сотрудника, несет ответственность за совершенные последним в ходе работы правонарушения, так как все его действия осуществляются от имени юридического лица

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 3 части 3 статьи 5ФЗ «О рекламе» несет рекламоделец.

Рекламодателем является ООО «СаГо».

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

Руководствуясь статьей 33 Федерального закона «О рекламе», статьями 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «СаГо» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3. КоАП РФ.

2. Применить к ООО «СаГо» меру ответственности в виде административного штрафа за ненадлежащую рекламу в размере 100000 (сто 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, ОКАТО 08401000000.

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 судье 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.