

Врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 03 сентября 2020 года и материалы дела № 027/04/14.3-1125/2020 об административном правонарушении, в отношении индивидуального предпринимателя Акуловой С.А. (ИНН 272323521100, зарегистрированной по адресу: 680000 г. Хабаровск, ул. Ленина 23, кв. 9) в связи с нарушением пункта 3 части 3 статьи 5, статьи 8, пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе»,

в отсутствие ИП Акуловой С.А., надлежащим образом извещенной о дате, месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛ:

В порядке надзора за соблюдением требований рекламного законодательства 29 мая 2020 года Хабаровским УФАС России отслежена наружная реклама следующего содержания – *«BeerBar» 77-82-13 Свежий Розлив от 100 руб./литр Нефильтрованное Фильтрованное Живое Рыбные закуски Свежая выпечка Доставка от 200 руб. Свежий хлеб Пицца Пирог Немецкие колбаски «Фермерский Дворик» Домашние деликатесы: колбасы, грибы, соленья Домашние полуфабрикаты: пельмени, манты, вареники»,* размещенная на фасаде здания по пер. Дзержинского – 1 в г. Хабаровске.

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама - 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.

Вышеназванная информация размещена на рекламных конструкциях, расположенных на фасаде здания по адресу по пер. Дзержинского – 1 в г. Хабаровске, адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к магазину «BeerBar», к его продукции, к минимальной стоимости литра «нефильтрованного, фильтрованного и живого» «от 100 руб./литр», следовательно, данная информация является рекламой.

Магазин «BeerBar» является специализированным магазином по

продаже разливного пива.

Пунктом 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе» установлен запрет на размещение рекламы алкогольной продукции с использованием технических средств стабильного территориального размещения (рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на крышах, внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их.

Частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что ответственность за нарушение пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Деятельность по реализации пива в магазине «*BeerBar*» по пер. Дзержинского – 1 в г. Хабаровске осуществляет ИП Акулова Светлана Анатольевна (ИНН 272323521100).

Согласно письменным пояснениям ИП Акуловой С.А. (вх. № 4/1238 от 13.08.2020) рекламный баннер разработан и смонтирован рекламным агентством «Мастерская рекламы». Цена 100 рублей за литр указана в отношении пивного напитка «Гранд». В связи с повышением цен у поставщика 12 августа 2020 года прошла переоценка товара на 110 рублей за литр.

Доставку осуществляет курьер компании на личном автомобиле. Стоимость в размере 200 рублей указана за доставку товара в любой район города и распространяется на любой ассортимент продукции, имеющийся в продаже (для алкогольных напитков в допустимое по законодательству хабаровского края время).

Цель ввести в заблуждение покупателей не преследовалась, хотелось максимально возможно информировать их о выгодных предложениях магазина.

Исходя из данных пояснений следует, что ИП Акулова С.А. осуществляет как доставку продуктов питания, так и всех имеющихся в ассортименте алкогольных напитков.

В соответствии с требованиями пункта 14 части 2 статьи 16 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении

потребления (распития) алкогольной продукции» розничная продажа алкогольной продукции дистанционным способом запрещена.

Согласно пункту 3 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об ассортименте и о комплектации товаров, а также о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока.

Кроме того, вышеуказанная рекламная информация направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (продуктам питания, алкогольным напиткам и телефонному оператору, осуществляющему их доставку), формирование и поддержание интереса к нему.

Реализация товаров посредством телефонной связи или Интернета осуществляется в рамках договора розничной купли-продажи и подпадает под понятие дистанционный способ продажи.

В статье 497 ГК РФ (часть 2) дано определение дистанционного способа продажи, в соответствии с которым договор розничной купли-продажи может быть заключен на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, буклетов, проспектов, 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, данный договор характеризуется двумя отличительными признаками: во-первых, отсутствие прямого, непосредственного контакта потребителя с товаром либо с его образцом до заключения договора и в момент его заключения, и во-вторых, определение ознакомления с товаром (каталоги, буклеты, проспекты, фотоснимки, средства связи и т.д).

Согласно Правилам продажи товаров дистанционным способом продажи, утвержденным Постановлением Правительства РФ № 612 от 27.09.2007 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 иным способом, исключающим возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора.

В соответствии с п.20 данных Правил, договор считается заключенным с момента выдачи покупателю товарного или кассового чека либо иного документа, подтверждающего оплату товара, или 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 части 3 ст. 497 ГК РФ определен момент исполнения договора розничной купли-продажи, заключенного дистанционным способом продажи: договор считается исполненным с момента доставки товара, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором.

Указанная реклама исключает возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении договора, заключаемого посредством получения продавцом сообщения по телефону о намерении покупателя приобрести товар.

Таким образом, рассматриваемая реклама является рекламой товаров при дистанционном способе их продажи.

В соответствии с требованиями статьи 8 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 регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

Однако в нарушение требований ст. 8 указанная выше реклама не содержит сведений о наименовании, месте нахождении, государственном регистрационном номере записи о создании

юридического лица либо сведений о фамилии, имени, отчестве, основном государственном регистрационном номере индивидуального предпринимателя, осуществляющего продажу товаров дистанционным способом.

Частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» за нарушение пункта 3 части 3 статьи 5, статьи 8 закона установлена ответственность рекламодателя - изготовителя или продавца товара либо иного определившего объект рекламирования и (или) содержание рекламы лица.

Таким образом, рекламораспространителем и рекламодателем одновременно, в чьих интересах распространяется реклама, размещаемая на фасаде здания, являющегося местом осуществления деятельности (г. Хабаровск, пер. Дзержинского – 1), является индивидуальный предприниматель Акулова Светлана Анатольевна (ИНН 272323521100, зарегистрирована по адресу: 680000 г. Хабаровск, ул. Ленина 23, кв. 9).

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

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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 КоАП РФ 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

В соответствии с частью 3.5 статьи 4.1, статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде предупреждения назначается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или 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.

Административное правонарушение, совершенное ИП Акуловой С.А. не входит в перечень административных правонарушений, указанных в ч. 2 ст. 4.1.1 КоАП РФ.

ИП Акулова С.А. относится к категории микропредприятия в соответствии со сведениями из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства.

Ранее ИП Акулова С.А. по статье 14.3 КоАП РФ к ответственности не привлекалась.

Кроме того, в совершенном ИП Акуловой С.А. правонарушении отсутствует причинение вреда или угроза 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, угроза чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также отсутствует имущественный ущерб.

Учитывая наличие совокупности изложенных выше обстоятельств, руководствуясь частями 1, 2 статьи 3.5, частью 1 статьи 4.1.1, статьями 23.48, 29.9, а также статьей 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать индивидуального предпринимателя Акулову Светлану Анатольевну виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ей наказание в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.