

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 13

о назначении административного наказания по делу № 4-05/93
об административном правонарушении

21 марта 2017 г.

г. Хабаровск

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю ..., рассмотрев протокол об административном правонарушении от 13 февраля 2017 года и материалы дела № 4-05/93 об административном правонарушении, в отношении ООО «Вертикаль» (ИНН 2724165152, г. Хабаровск, ул. Промышленная, 12А) в связи с распространением ненадлежащей рекламы, в отсутствие законного представителя ООО «Вертикаль», надлежащим образом уведомленного о дате, месте и времени рассмотрения административного дела,

УСТАНОВИЛА:

В ходе осуществления государственного надзора за соблюдением рекламного законодательства РФ Хабаровским УФАС России 22 августа 2016 года отслежены рекламные буклеты следующего содержания: «ООО «Вертикаль» ИНН 2724165152, ресторан-бар «ЧИНДАО» китайская кухня. В г.Хабаровске в нашем ресторане самые дешевые цены, так же предлагаем вкусное, охлажденное, недорогое пиво на розлив с нашей пивоварни. Доставка по городу – бесплатно. Предлагаем скидки: имениннику – 10%. При заказе одного блюда подарок – бокал пива. Режим работы: 12:00-02:00. www.qingdao.ru. Тел. +7-909-857-16-66, +7-909-824-29-99. Адрес: ул. Дзержинского, д. 56 (3 этаж). Добро пожаловать!».

Буклеты распространяются путем их раздачи прохожим по адресу г. Хабаровск, ул. Муравьева-Амурского, 34 (ост. «Совкино»).

Информация о доставке сопровождается фотоизображением различных видов блюд с их описанием (состав, вес, цена) и фотографией ресторана.

Реклама направлена на привлечение внимания потребителей к пиву, которое можно приобрести как по указанному в рекламе адресу, так и по телефону доставки, то есть дистанционным способом.

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 ФЗ "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции" пиво относится к алкогольной продукции.

В пункте 5 Правил установлен запрет на продажу дистанционным способом алкогольной продукции.

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.

Использованные в рекламе словосочетания: «самые дешевые цены», выражают превосходство, поэтому их употребление создает впечатление о том, что у данного ресторана самые низкие цены на все виды товаров (услуг), реализуемые им в сравнении с другими хозяйствующими субъектами на данном рынке, тем самым стимулируя интерес потребителей именно к своим услугам.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Согласно Постановлению Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Из данных разъяснений следует, что заявление о преимуществах, в том числе, использование формулировок, содержащих прилагательные в превосходной степени, должны иметь документальное и фактическое обоснование.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами.

В нарушение данной нормы ООО «Вертикаль» в вышеуказанной рекламе не подтверждает должным образом того, что в ресторане китайской кухни «Чиндао» реализуются товары и услуги по самым низким ценам.

Кроме того, информация о доставке сопровождается фотоизображением различных видов блюд с их описанием (состав, вес, цена) и фотографией кафе. Рекламная информация, размещенная в буклете, направлена на привлечение внимания потребителя как к самому кафе, так и к продаже товаров (блюд китайской кухни) дистанционным способом по указанному телефону доставки.

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 – 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 с использованием сетей почтовой связи, сетей электросвязи, в том числе информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", а также сетей связи для трансляции телеканалов и (или) радиоканалов, 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.

В нарушение данной нормы права рекламные буклеты содержат неполную информацию, а именно наименование юридического лица и ИНН.

В силу части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований пунктов 1, 3 части 3 статьи 5, статьи 8 несет рекламодатель.

Установлено, что рекламодателем является ООО «Вертикаль» (ИНН 2724165152, г. Хабаровск, ул. Промышленная, 12А).

Данный факт подтверждается наличием на первой странице рекламного буклета

информации о рекламодателе: «ООО «Вертикаль», ИНН 2724165152».

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 ООО «Вертикаль» не входит в перечень административных правонарушений, указанных в ч. 2 ст.4.1.1 КоАП РФ.

ООО «Вертикаль» относится к категории микропредприятия в соответствии со сведениями из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства № ЮЭ9965-17-1097390 по состоянию на 21 марта 2017 г. Ранее ООО «Вертикаль» по статье 14.3 КоАП к ответственности не привлекалось. Кроме того, в совершенном ООО «Вертикаль» 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 частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать ООО «Вертикаль» виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП 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 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.