

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу №4-14.3-28/78-01-17

«02» февраля 2017 года

Санкт-Петербург

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее – Санкт-Петербургское УФАС России, Управление) <...>, рассмотрев протокол от 19.01.2017 №01/1395/17 и другие материалы дела об административном правонарушении №4-14.3-28/78-01-17, возбужденного в отношении ООО «Бургер Рус» (ОГРН 1097746274009, ИНН/КПП 7719723690/770401001, зарегистрировано в качестве юридического лица 06.05.2009, адрес места нахождения: 119002, Москва, Арбат, дом 29) по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

В Санкт-Петербургское УФАС России, осуществляющее государственный надзор за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, поступило обращение физического лица относительно ненадлежащего, по мнению заявителя, рекламного предложения «Пирожок с вишней бесплатно при покупке обеда с бургером из зимнего промо», размещённого в прикассовой зоне ресторана «Burger King» (продавец - ООО «Бургер Рус», согласно чеку от 22.01.2016 предоставленному заявителем) по адресу: Санкт-Петербург, Средний проспект Васильевского острова, дом 36/40, литера «К». Как указывает заявитель, при покупке обеда «Воппер Фристайл», за покупку которого предоставляется бесплатно пирожок с вишней, ему было отказано в предоставлении заявленного в рекламе продукта. По словам заявителя: « ...22.01.2016 г. в ресторане Burger King на Среднем проспекте В.О. д. 36/40 лит. К, мною был куплен обед Воппер Фристайл. В соответствии с рекламной акцией, информация о которой расположена над зоной заказа, я рассчитывал получить бесплатный пирожок с вишней. Однако продавец пирожок не дал, даже не включил его в чек. На мои возражения, был приглашен старший менеджер Анастасия, которая пояснила, что я не попросил бесплатный пирожок, поэтому он мне не положен...».

Из представленных снимков кассового чека следует, что 22.01.2016 заявителем был оформлен заказ №19756 в ресторане «Burger King» расположенном по адресу: Средний пр. В.О. д. 36/40 лит. К. Согласно изображению, заказ состоял из 4 (четырёх) товарных позиций: Обед Воппер Фристайл; Воппер Фристайл; Картофель

Деревенский стандарт; Кофе мал.

В соответствии с [пунктом 1 статьи 3](#) Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее также — Закон 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.

Согласно В соответствии с пунктом 12 части 3 статьи 5 Закона о рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о предоставлении дополнительных прав или преимуществ приобретателю рекламируемого товара.

Таким образом при приобретении потребителем «обеда с бургером из зимнего промо» ему предоставляется преимущество в виде «пирожка с вишней», который в свою очередь не был выдан по причине того, что потребитель его не попросил.

В соответствии с частью 7 статьи 5 Закона о рекламе не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В соответствии с документами и материалами, представленными на запросы Санкт-Петербургского УФАС России, установлено следующее.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц ООО «Бургер Рус» зарегистрировано Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №46 по г. Москве 06 мая 2009 года за основным государственным регистрационным номером 1097746274009. Также, согласно выписке из ЕГРЮЛ ООО «Бургер Рус» место нахождения общества: 119002, г. Москва, ул. Арбат, д. 29, основным видом деятельности общества является деятельность ресторанов и баров, генеральным директором общества ООО «Бургер Рус» является Медовый Дмитрий.

В соответствии со свидетельством о постановке на учёт серия <...> ООО «Бургер Рус» поставлено на учёт в Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы №4 по г. Москве, с присвоением ИНН/КПП 7719723690/770401001.

Из пояснений ООО «Бургер Рус» следует, что: «...Бесплатно пирожок предоставляется при одновременной покупке — Бургера (на выбор: Воппер Фристайл, Снежный Боб, Двойной Тулуп, Воппер Фристайл Джуниор), Кинг фри мал, Напиток газ 0,5...».

При этом, заявителем был представлен кассовый чек от 22.01.2016 в котором зафиксирован факт приобретения заявителем «Обеда Воппер Фристайл» состоящего и следующих позиций: Воппер Фристайл; Картофель Деревенский стандарт; Кофе мал.

Как указано в рекламном предложении бесплатный пирожок предоставляется при покупке «обеда с бургером из зимнего промо», дополнительных условий или состава обеда в рекламном предложении не указано.

Согласно пункту 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

На основании изложенного, рекламодателем «Пирожок с вишней бесплатно при покупке обеда с бургером из зимнего промо» размещенной в прикассовой зоне ресторана «Burger King» по адресу: Санкт-Петербург, Средний проспект Васильевского острова, дом 36/40, литера «К», является ООО «Бургер Рус».

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе рекламодатель несёт ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 12 части 3 и частью 7 статьи 5 Закона о рекламе.

Таким образом ООО «Бургер Рус» несёт ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Определением Санкт-Петербургского УФАС России от 30.06.2016 №78/14502/16 в отношении ООО «Бургер Рус» как рекламодателя возбуждено производство по делу №3-5-25/78-01-16 по признакам нарушения пункта 12 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Закона о рекламе. Тем же определением дело №3-5-25/78-01-16 назначено к рассмотрению на 19.07.2016.

На заседании Комиссии представитель ООО «Бургер Рус» по доверенности <...> факт нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не признала. Пояснила, что потребитель не получил пирожок по причине того, что они (пирожки) закончились. Также представителем был предоставлен макет рекламы «Пирожок с вишней бесплатно при покупке обеда с бургером из зимнего промо», который, по словам представителя, размещался в прикассовой зоне ресторана «Burger King» и на котором есть пометка об ограниченном количестве товара и месте где покупатель может ознакомиться с условиями акции. При этом, в материалах дела имеется фотография предоставленная заявителем, на которой отсутствует пометка об ограниченном количестве товара и месте где покупатель может ознакомиться с условиями акции. На заседании Комиссии представитель ООО «Бургер Рус» затруднился прокомментировать изображение предоставленное заявителем.

Таким образом в материалах дела №3-5-25/78-01-16 отсутствуют документы и материалы на основании которых Комиссия могла бы обоснованно сделать вывод об отсутствии нарушения законодательства о рекламе в действиях ООО «Бургер Рус».

Решением Комиссии Санкт-Петербургского УФАС России от 19.07.2016 №78/16936/16 по делу №3-5-25/78-01-16 реклама «Пирожок с вишней бесплатно при покупке обеда с бургером из зимнего промо», размещённая в прикассовой зоне ресторана «Burger King» по адресу: Санкт-Петербург, Средний проспект Васильевского острова, дом 36/40, литера «К», признана ненадлежащей, в действиях рекламодателя ООО «Бургер Рус» установлено нарушение пункта 12 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц от ста тысяч до пятисот тысяч

рублей.

При указанных обстоятельствах в действиях ООО «Бургер Рус» как рекламодателя содержится событие административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Место, время совершения административного правонарушения: Санкт-Петербург, 14 февраля 2016 года.

Уведомлением от 27.12.2016 78/29386/16 законный представитель ООО «Бургер Рус» вызван на 19 января 2017 года в 11 часов 30 минут для составления протокола об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ. Законный представитель ООО «Бургер Рус» на составление протокола не явился при надлежащем уведомлении о времени и месте составления протокола. ООО «Бургер Рус» не проинформировало Санкт-Петербургское УФАС России о невозможности явки своего законного представителя на составление протокола об административном правонарушении.

На основании изложенного, протокол составлен в отсутствие законного представителя ООО «Бургер Рус», но в присутствии <...>, представляющего ООО «Бургер Рус» по доверенности от 14 ноября 2016 года №БР 415-16/ю, подписанной генеральным директором (законным представителем) ООО «Бургер Рус».

При составлении протокола об административном правонарушении представитель ООО «Бургер Рус» дал следующие объяснения «Изначально в разработанных макетах об акции «Пирожок бесплатно при покупке зимнего промо» присутствовала фраза «Акция действительно пока промо-товар есть в наличии. Количество промо-продуктов ограничено». По факту было обнаружено, что на некоторых материалах данная фраза отсутствует. Это свидетельствует о типографской ошибке, так как в вследствие печати могут искажаться цвета, слетать названия. ООО «Бургер Рус» признает себя виновным в том, что вовремя не обнаружил типографскую ошибку на некоторых рекламных материалах, но не признает себя виновным в нарушении закона о рекламе».

Определением от 19.01.2017 №78/1396/17 законный представитель ООО «Бургер Рус» вызван на 02.02.2017 в 15.00 на рассмотрение дела об административном правонарушении №4-14.3-28/78-01-17. На рассмотрение дела №4-14.3-28/78-01-17 законный представитель ООО «Бургер Рус» не явился при надлежащем уведомлении о времени и месте рассмотрения дела №4-14.3-28/78-01-17, ходатайств об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении №4-14.3-28/78-01-17 от Общества не поступало.

На основании изложенного, дело №4-14.3-28/78-01-17 рассмотрено в отсутствие законного представителя ООО «Бургер Рус», но с участием <...> и <...>, представляющих ООО «Бургер Рус» по доверенности от 14 ноября 2016 года №БР 415-16/ю и по доверенности от 11 июля 2016 года №БР 235-16/ю соответственно, подписанных генеральным директором (законным представителем) ООО «Бургер Рус».

Представитель ООО «Бургер Рус» подтвердил объяснения, данные при составлении протокола об административном правонарушении, также представитель Общества отметил, что ООО «Бургер Рус» привлекается впервые.

На основании изложенного, представитель Общества просил назначить ООО «Бургер Рус» административное наказание в минимальном размере.

Изучив материалы дела и заслушав объяснения представителя ООО «Бургер Рус», Санкт-Петербургское УФАС России приходит к выводу, что доводы Общества несостоятельны, исходя из следующего.

Решением Комиссии Санкт-Петербургского УФАС России от 19.07.2016 №78/16936/16 по делу №3-5-25/78-01-16 реклама «Пирожок с вишней бесплатно при покупке обеда с бургером из зимнего промо», размещённая в прикассовой зоне ресторана «Burger King» по адресу: Санкт-Петербург, Средний проспект Васильевского острова, дом 36/40, литера «К», признана ненадлежащей, в действиях рекламодателя ООО «Бургер Рус» установлено нарушение пункта 12 части 3 и части 7 статьи 5 Закона о рекламе. Данное решение Обществом не оспаривалось, какого-либо несогласия с ним ООО «Бургер Рус» не выразило.

Также Управление учитывает тот факт, что самим же Обществом в адрес Санкт-Петербургского УФАС России был представлен оригинал-макет рекламы «Пирожок с вишней бесплатно при покупке обеда с бургером из зимнего промо», на котором отсутствовала какая-либо информация об ограниченном количестве промо-товара.

Довод же ООО «Бургер Рус» о типографской Управлением полагает декларативным и не нашедшим своего документального подтверждения в материалах дела. Кроме того, данный довод не опровергает остальные обстоятельства, установленные решением по делу по делу №3-5-25/78-01-16, например, наличие определённых требований к составу обеда.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1. КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых данным Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

У ООО «Бургер Рус» имелась возможность для соблюдения требований пункта 12 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», однако Обществом не были приняты все зависящие от него меры по соблюдению указанных требований.

Согласно пункту 4 статьи 26.1 КоАП РФ обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность, подлежат выяснению по делу №4-14.3-28/78-01-17 об административном правонарушении.

В рамках производства по делу №4-14.3-28/78-01-17 обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «Бургер Рус», не установлено.

Обстоятельством, смягчающими административную ответственность ООО «Бургер Рус», является добровольное прекращение размещения рекламы «Пирожок с вишней бесплатно при покупке обеда с бургером из зимнего промо» в прикассовой зоне ресторана «Burger King» по адресу: Санкт-Петербург, Средний

проспект Васильевского острова, дом 36/40, литера «К».

Часть 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусматривает наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно пункту 6 статьи 26.1 КоАП РФ обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, подлежат выяснению по делу об административном правонарушении.

В рамках производства по делу №4-14.3-28/78-01-17 обстоятельств, исключающих производство по делу, не установлено.

Оснований освобождения ООО «Бургер Рус» от назначения административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не имеется.

Согласно информации Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещённого на официальном сайте ФНС России с доменным именем rmsp.nalog.ru, ООО «Бургер Рус» субъектом малого или среднего предпринимательства не является.

На основании изложенного, руководствуясь статьёй 2.1, статьёй 4.1, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Назначить ООО «Бургер Рус» (ОГРН 1097746274009, ИНН/КПП 7719723690/770401001, зарегистрировано в качестве юридического лица 06.05.2009, адрес места нахождения: 119002, Москва, Арбат, дом 29) административное наказание в виде административного штрафа в размере 110 000 (ста десяти тысяч) рублей 00 копеек за совершение административного правонарушения (нарушение требований пункта 12 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», выразившееся в определении объекта рекламирования и содержания рекламы «Пирожок с вишней бесплатно при покупке обеда с бургером из зимнего промо», размещённой в прикассовой зоне ресторана «Burger King» по адресу: Санкт-Петербург, Средний проспект Васильевского острова, дом 36/40, литера «К»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. ООО «Бургер Рус» представить в Санкт-Петербургское УФАС России копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа.

Штраф должен быть перечислен на следующие реквизиты:

ИНН 7825413361, КПП 780101001

Получатель: УФК по г. Санкт-Петербургу (Санкт-Петербургское УФАС России)

Счёт №40101810200000010001

Северо-Западное ГУ Банка России по г. Санкт-Петербургу

БИК 044030001

Код дохода (КБК): 161 1 16 26000 01 6000 140 (денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе, налагаемые федеральными органами государственной власти)

ОКТМО 40307000

Платёжные поручения оформляются плательщиками в соответствии с Правилами указания информации в полях расчётных документов на перечисление налогов, сборов и иных платежей в бюджетную систему Российской Федерации, утверждённых Приказом Минфина РФ от 24.11.2004 № 106н.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьёй 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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 в надлежащем порядке.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу.

На основании статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229 «Об исполнительном производстве», постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня вступления в законную силу.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечёт наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

<...>