

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 120-14.3 ч.1, 14.3.1 ч.4/2016

об административном правонарушении

01 февраля 2017 года

г. Челябинск

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России), <...> рассмотрев материалы административного дела № 120-14.3 ч.1, 14.3.1 ч.4/2016, возбужденного в отношении <...> факту распространения 22 июня 2016 года на Интернет-сайте <http://alko74.com/>, рекламы:

«Доставка алкоголя в Челябинске...через онлайн или телефонный заказ с доставкой на дом или в любой указанный адрес на территории города Челябинска...», с нарушением требования пункта 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе»;

алкогольной продукции, в частности «Вермут: «Мартини Бьянко»; Вино: Шато Бельбек, Неро Д Аволо Ла Казада, Пино Гриджио Ла Казада; Виски: Вильям Лоусенс (William Lawson), Джек Дениэлс (Jack Daniels), Джонни Уокер Ред Лейбл...», что нарушает пункт 8 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе»;

табачной продукции, в частности «Табак: Парламент в ассортименте, Кент в ассортименте; Кальян: Табак для кальяна в ассортименте «AL FAKHER»...», с нарушением требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе»,

ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3, частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

в отсутствие <...>, надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела, что подтверждается уведомлением о вручении почтовой корреспонденции 23.12.2016,

в присутствии главного специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России <...>,

исследовав материалы дела,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области поступило направленное Управлением Роспотребнадзора по Челябинской области заявление физического лица о распространении рекламы алкогольной и табачной продукции в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте <http://alko74.com/>.

Специалистами Челябинского УФАС России был осуществлен осмотр указанного сайта, о чем составлен акт осмотра № 84/2016 от 22 июня 2016 года. В результате осмотра установлено, что на Интернет-сайте <http://alko74.com/> размещается информация о доставке табачной и алкогольной продукции с указанием номеров телефонов (351) 216-44-[...](tel:351216440000), 216-44-[...](tel:351216440000) Здесь же присутствуют изображения товаров.

ПАО «ВымпелКом» в письме вх. № 9728 от 19.07.2016 на запрос Челябинского УФАС России указало, что указанные в рекламе телефонные номера (351) 216-44-[...](tel:351216440000), 216-44-[...](tel:351216440000) принадлежат гр. [...](tel:351216440000)

Челябинским УФАС России в отношении гр. [...](tel:351216440000) возбуждено дело по признакам нарушения пунктов 1, 8 статьи 7, пункта 8 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

Гр. Муравьев Д.Б. на рассмотрение дела не явился, запрошенные антимонопольным органом объяснения не представил. Почтовая корреспонденция, направленная гр. Муравьеву Д.Б. по адресу: г. Екатеринбург, ул. Санаторная, д. 35, кв. 124 возвращена почтовым отделением с отметкой «Истек срок хранения».

Челябинским УФАС России установлено следующее.

На Интернет-сайте <http://alko74.com/> 22 июня 2016 года размещена информация:

«Доставка алкоголя в Челябинске. Интернет - магазин по продаже алкоголя Алко74 занимается продажей спиртных напитков через онлайн или телефонный заказ с доставкой на дом или в любой указанный адрес на территории города Челябинска...»;

«Вермут: «Мартини Бьянко»; Вино: Шато Бельбек, Неро Д Аволо Ла Казада, Пино Гриджио Ла Казада; Виски: Вильям Лоусенс (William Lawson), Джек Дениэлс (Jack Daniels), Джонни Уокер Ред Лейбл (Johny Walker R.L.), Чивас Ригал (Chivas Regal), ДЖЕМИСОН (Jameson), ДЖЕМИСОН (Jameson), Белс (Bell's); Водка: Абсолют, Зеленая марка, Хортиция, Русский стандарт, Финляндия Клюква; Джин: Горданс; Игристые: Мартини Просекко, Асти Мартини, Советское шампанское, Боска П\с, Асти Чинзано, Ламбуско белое, Ламбуско красное; Коньяк: Старый Кенингсберг, Армянский 3-летний, Армянский 5-летний, Мартель VS, Ной 3*, Ной 5*, Мартель VSOP; Ликеры: Бэйлиз, Ягермастер; Текила: Олмека Бланко, Олмека Голд; Пиво: Козел темное, Бад, Хайнекен, Туборг Грин, Жигулевское (Тагильское); Ром: Бакарди Супериор, Бакарди Блек...»;

«Табак: Парламент в ассортименте, Кент в ассортименте; Кальян: Табак для кальяна в ассортименте «AL FAKHER»...».

Также на данном сайте размещаются изображения алкогольной и табачной

продукции, которые позволяют идентифицировать средства индивидуализации изготовителя данной продукции, а также ее наименование.

Факт размещения указанной рекламы подтверждается актом осмотра № 84-2016 от 22 июня 2016 года.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламой понимается 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.

Информация, опубликованная на интернет - ресурсе <http://alko74.com/> в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» является рекламой, поскольку, адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к конкретным услугам, предоставляемым указанным интернет - магазином, и формирование интереса со стороны потребителей к ним, а также их продвижение на рынке.

В силу части 4 статьи 2 Федерального закона «О рекламе» специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

Пленум ВАС Российской Федерации в пункте 2 Постановления от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» разъясняет, что при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы необходимо учитывать, что размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в названных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре (в том числе товарного знака).

Поскольку реклама, опубликованная на интернет - ресурсе <http://alko74.com/>, содержит изображения алкогольной и табачной продукции, которые позволяют идентифицировать средства индивидуализации изготовителя данной продукции, а также наименование данной продукции, которые широко известны потребителям как наименования алкогольной продукции, то указанную рекламу следует рассматривать, в том числе как рекламу алкогольной и табачной продукции.

Пункт 8 статьи 7 устанавливает, что не допускается реклама табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок

В соответствии с пунктом 8 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе», реклама алкогольной продукции не должна размещаться в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

«О

Размещение на странице интернет-сайта <http://alko74.com/> рекламы алкогольной и табачной продукции, в частности «Вермут: «Мартини Бьянко»; Вино: Шато Бельбек, Неро Д Аволо Ла Казада, Пино Гриджио Ла Казада; Виски: Вильям Лоусенс (William Lawson), Джек Дениэлс (Jack Daniels), Джонни Уокер Ред Лейбл...», «Табак: Парламент в ассортименте, Кент в ассортименте; Кальян: Табак для кальяна в ассортименте «AL FAKHER»...» противоречит требованиям части 8 статьи 7, пункта 8 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с пунктом 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещены законодательством Российской Федерации.

В силу пункта 3 статьи 2 Федерального закона «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Согласно пункту 5 Правил продажи товаров дистанционным способом, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 27 сентября 2007 г. № 612 (далее – Правила) не допускается продажа дистанционным способом алкогольной продукции, а также товаров, свободная реализация которых запрещена или ограничена законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 2 Правил «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 силу пункта 20 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. При оплате товаров покупателем в безналичной форме или продаже товаров в кредит (за исключением оплаты с использованием банковских платежных карт) продавец обязан подтвердить передачу товара путем составления накладной или акта сдачи-приемки товара.

В соответствии с письмом Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека от 12.10.2007 № 0100/10281-07-32 «О контроле за соблюдением Правил» продажа товаров вне стационарных мест торговли непосредственно по месту нахождения потребителя является одним из условий дистанционного способа продажи товаров.

Таким образом, реклама услуг по доставке алкогольной продукции, то есть услуг по продаже дистанционным способом алкогольной продукции, запрещенных законодательством Российской Федерации, размещенная на интернет - ресурсе <http://alko74.com/> нарушает пункт 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частями 6, 7 Федерального закона «О рекламе» ответственность за указанные нарушения требований пунктов 1, 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» несут рекламодатель и рекламораспространитель, за нарушение требований пункта 8 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе» ответственность несет рекламораспространитель.

Рекламодателем и рекламораспространителем указанной рекламы является гр. <...>, в интересах которого размещалась указанная реклама и чьи телефонные номера указаны в качестве контактных на интернет – ресурсе <http://alko74.com/>.

Распространение ненадлежащей рекламы также установлено решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 05 октября 2016 года.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятьсот рублей; должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста до пятисот тысяч рублей.

Частью 4 статьи 14.3.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем запрета рекламы табака, табачной продукции, табачных изделий или курительных принадлежностей влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от трех тысяч до четырех тысяч рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати пяти тысяч рублей; на юридических лиц - от ста пятидесяти тысяч до шестисот тысяч рублей.

Статья 1.5. КоАП РФ устанавливает, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

30 ноября 2016 года должностным лицом Челябинского УФАС России составлен протокол об административном правонарушении и возбуждено дело об административном правонарушении в отношении <...>, по части 1 статьи 14.3, части 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Поводом к возбуждению административного дела послужило непосредственное обнаружение должностным лицом Челябинского УФАС России достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

Вина <...> выразилась в необеспечении выполнения требований законодательства о рекламе при распространении на Интернет-сайте <http://alko74.com/> рекламы алкогольной и табачной продукции, в результате чего нарушены требования пунктов 1, 8 статьи 7, пункта 8 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3, частью 4 статьи 14.3.1. КоАП РФ, составляет один год со дня совершения административного правонарушения (часть 1 статьи 4.5 КоАП РФ).

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 5 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда РФ от 8.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» рассматривая дела о привлечении лиц к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе, суды должны учитывать, что срок давности привлечения к административной ответственности начинает течь с момента совершения такого правонарушения, а не с момента принятия антимонопольным органом решения о нарушении законодательства о рекламе.

Актом осмотра № 84-2016 от 22 июня 2016 года, составленным специалистами Челябинского УФАС России зафиксировано нарушение рекламного законодательства 22 июня 2016 года.

Таким образом, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ годичный срок давности для привлечения <...> к административной ответственности в связи с размещением рассматриваемой рекламы истекает 22 июня 2017 года, в связи с чем, привлечение <...> к административной ответственности осуществляется в пределах срока давности.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих надлежащему соблюдению <...> требований законодательства РФ о рекламе, Челябинским УФАС России не выявлено.

У <...> отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно – для соблюдения требований пунктов 1,8 статьи 7, пункта 8 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе». Однако <...> не принял необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

При таких обстоятельствах <...> признается виновным в совершении административного правонарушения по части 1 статьи 14.3, части 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, исключающих вину <...> в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

От <...> каких-либо ходатайств при рассмотрении дела об административном правонарушении не поступило.

В соответствии с частью 2 статьи 4.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при совершении лицом одного действия (бездействия), содержащего составы административных правонарушений,

ответственность за которые предусмотрена двумя и более статьями (частями статей) настоящего Кодекса и рассмотрение дел о которых подведомственно одному и тому же судье, органу, должностному лицу, административное наказание назначается в пределах санкции, предусматривающей назначение лицу, совершившему указанное действие (бездействие), более строгого административного наказания.

Пунктом 2 части 3 указанной нормы установлено, что в случае, предусмотренном частью 2 настоящей статьи, административное наказание назначается в пределах санкции, при применении которой может быть назначен наибольший административный штраф в денежном выражении, если указанными санкциями предусматривается назначение административного наказания в виде административного штрафа.

Санкция части 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусматривает наибольший административный штраф по сравнению с санкцией части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в связи с чем к <...> должна быть применена административная ответственность по части 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

С учетом изложенного, принимая во внимание привлечение <...> к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства впервые, ему может быть назначено наказание за совершение административных правонарушений, предусмотренных частью 1 статьи 14.3 и частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде административного штрафа в размере трех тысяч рублей.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а также частью 2 и пунктом 2 части 3 статьи 4.4, частью 1 статьи 14.3 и частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать <...> (_____

_____)

виновным в совершении административных правонарушений, предусмотренных частью 1 статьи 14.3 и частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к <...> административное наказание в виде административного

штрафа за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в размере **3 000 (три тысячи) рублей**.

В соответствии с частью 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 должна быть перечислена в доход федерального бюджета по следующим реквизитам: КБК 16111626000016000140, ОКТМО 75701000 на счет органа федерального казначейства: УФК по Челябинской области (для Челябинского УФАС России), отделение Челябинск, БИК 047501001, р/с 40101810400000010801, ИНН 7453045147, КПП 745301001.

В силу части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

Согласно части 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении 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 настоящего Кодекса, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

В соответствии с частью 3 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 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

После уплаты штрафа копии документов, свидетельствующих об уплате

административного штрафа, просим представить в Челябинское УФАС России по факсу (351) 263-18-39 либо по адресу г. Челябинск, пр. Ленина, д. 59, каб. 325.

Постановление объявлено 01 февраля 2017 года в отсутствие <...>.