

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 93/09-АДМ-2016

«14» апреля 2016г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, Ланцман Людмила Игоревна, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 93/09-АДМ-2016, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СК Трейд» (юридический адрес: 141408, г. Химки, Ленинградское шоссе, 5, ИНН 7701599226, ОГРН 1057747108154, КПП 504701001, дата регистрации: 27.05.2005г., далее по тексту – ООО «СК Трейд», Общество),

УСТАНОВИЛА:

14.01.2016г. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 115/Р-2015 о нарушении законодательства о рекламе, возбужденного в отношении ООО «СК Трейд» вынесено решение о признании ООО «СК Трейд», нарушившим требования пункта 4 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ № 38 - ФЗ «О рекламе»), при распространении ООО «СК Трейд» недостоверной рекламы посредством смс – сообщения и по электронной почте о проводимой акции «Черная Пятница» следующего содержания:

- «Черная Пятница в «Снежной Королеве»! СКИДКА 40% НА ВСЁ в т.ч. МЕХА. Один день 27/11. Код скидки: 8881999 Подробности акции в магазинах»;

- «Снежная Королева. Черная пятница. Только 1 день в году. 27 ноября. Ваша скидка: - 40% на все меха, дубленки и коллекцию одежды зима 15/16. 27 ноября 2015 года предъявителю промокода: 7890006195552. Промокодом можно воспользоваться только 27.11.2015. Промокод можно использовать однократно. После использования промокод не действителен. Сроки проведения акции 27.11.2015г.».

Пунктом 4 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

В нарушение данной правовой нормы в рекламных сообщениях ООО «СК Трейд», направленных заявителю 26.11.2015г. посредством смс - сообщения и по электронной почте, содержатся не соответствующие действительности сведения о размере скидок.

Частью 4 статьи 38 ФЗ № 38-ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение

рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 4 части 3 статьи 5 ФЗ № 38 – ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО «СК Трейд», согласно представленной заявителем копии товарного чека (ИНН 7701599226).

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту - КоАП РФ) и влечет наложение штрафа на физических лиц - от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей, на должностных лиц от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Действия ООО «СК Трейд», выразившиеся в нарушении требования пункта 4 части 3 статьи 5 ФЗ № 38-ФЗ «О рекламе» при распространении ООО «СК Трейд» рекламы посредством смс - сообщений и по электронной почте, содержащих не соответствующие действительности сведения о размере скидок, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1 статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц – от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Время совершения ООО «СК Трейд» административного правонарушения:
27.11.2015г.

Место совершения ООО «СК Трейд» административного правонарушения: г. Новокузнецк, ул. Кирова, 55 (ТЦ «Сити молл», бутик «Снежная королева»).

04.02.2016г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 03.03.2016г. в 08 часов 50 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «СК Трейд» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой от 17.02.2016г. «получено адресатом, Химки» имеется в материалах дела).

03.03.2016г. состоялась процедура составления и подписания протокола № 93/09-АДМ-2016 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «СК Трейд».

03.03.2016г. определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 93/09-АДМ-2016 были назначены дата,

время и место рассмотрения данного дела на 16.03.2016г. на 09 часов 00 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ООО «СК Трейд» заказным письмом с уведомлением о вручении.

16.03.2016г. на рассмотрение дела № 93/09-АДМ-2016 об административном правонарушении законный представитель ООО «СК Трейд» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СК Трейд» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 93/09-АДМ-2016 об административном правонарушении Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 16.03.2016г. рассмотрение дела № 93/09-АДМ-2016 об административном правонарушении было отложено на 14.04.2016г. в 10 часов 00 минут. Копия определения об отложении дела была направлена в адрес ООО «СК Трейд» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» с пометкой от 12.04.2016г. «Химки: получено адресатом» имеется в материалах дела, корреспонденция по юридическому адресу ООО «СК Трейд» согласно выписке из ЕГРЮЛ).

11.04.2016г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «СК Трейд» (исх. б/н, от 05.04.2016г), из которых следует, что в торговой сети «Снежная Королева» регулярно предоставляются скидки на различные группы товаров, в том числе в рамках сезонных распродаж, специальных рекламных акций, или на определенные группы товаров с целью привлечения в магазины покупателей. При этом предоставление скидки от цены товара - это право, а не обязанность продавца, которую он может устанавливать на товар в ассортименте и размере по своему усмотрению. Определение условий предоставления скидок и/или проведения акций является прерогативой продавца.

Условия предоставления скидки 40% по акции «Черная пятница» проводимой в магазинах ООО «СК Трейд» - «Снежная Королева» 27 ноября 2015 года были размещены на официальном сайте по адресу в сети интернет <http://snowqueen.ru>.

Одновременно условия акции были размещены на информационном стенде (книжке) на бумажном носителе непосредственно в местах продаж в период проведения акции. Информирование покупателей о проводимой акции осуществлялось, в том числе, посредством смс-сообщений.

Осуществляя информирование о проводимой в магазине «Снежная Королева» акции «Черная пятница» по средствам смс-сообщений ООО «СК Трейд» указывало не только о размере предоставляемой скидки, но и об уточнении подробностей акции непосредственно в магазинах, а именно «Подробности акции в магазинах», что свидетельствует о добросовестности действий ООО «СК Трейд» по информированию потребителей об условиях акции.

27.11.2016г. в 14.40 минут в магазине «Снежная Королева» по адресу г. Новокузнецк, ул. Кирова, д.55 была осуществлена продажа товара - женская куртка из натуральной кожи на натуральном пуху (баркод № 2784987051) за сумму в размере 25 990,00 рублей (чек № 6668/14-1), при этом изначальная цена на данный товар была установлена в размере 35 990,00 рублей.

В соответствии с условиями проводимой акции «Черная Пятница» Скидка по акции в размере 40% распространяется на новую коллекцию мужской и женской

одежды, а также аксессуаров, за исключением моделей из категории «Специальная цена, на которую установлена максимальная скидка в размере 20%.

Указанный выше товар относится к категории «Специальная цена» (ПрайсПоинт), о чем свидетельствующая отметка на этикетке-ценнике в виде букв «ПП», что было сообщено потребителю при приобретении им товара. В связи тем, что данный товар относился к категории «Специальная цена», скидка в размере 40% на него, по условиям акции, предоставлена не была.

Сведения об условиях акции были размещены на сайте Общества <http://snowqueen.ru>, в местах продаж, а при рассылке смс-сообщений было указано, что подробности акции необходимо уточнять в магазинах. Из пояснений следует, что при данных обстоятельствах в действиях ООО «СК Трейд» отсутствует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3.1 КоАП РФ.

Также из письменных пояснений ООО «СК Трейд» следует, что при несогласии Кемеровского УФАС России с доводами Общества в части отсутствия состава административного правонарушения просит учесть характер совершенного административного правонарушения, личность виновного, обстоятельства, смягчающие административную ответственностью и рассмотреть ходатайство о назначении административного штрафа ниже низшего предела предусмотренного санкцией ч. 1 ст. 14.3.1 КоАП РФ и рассмотреть дело об административном правонарушении № 93/09-АДМ-2016 в отношении ООО «СК Трейд» без участия законного представителя (защитника) общества.

14.04.2016г. состоялось рассмотрение дела № 93/09-АДМ-2016 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «СК Трейд», извещенного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Изучив материалы дела № 93/09-АДМ-2016 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия ООО «СК Трейд», выразившиеся в нарушении требования пункта 4 части 3 статьи 5 ФЗ № 38 - ФЗ «О рекламе» при распространении ООО «СК Трейд» рекламы посредством смс - сообщений и по электронной почте, содержащих не соответствующие действительности сведения о размере скидок, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Довод ООО «СК Трейд» о том, что в тексте распространяемой спорной рекламы посредством смс - сообщения и по электронной почте имеется указание на возможность узнать подробности об акциях в магазинах «Снежная Королева» и на сайте в сети Интернет <http://snowqueen.ru> является достаточным для соблюдения требований законодательства о рекламе, а соответственно свидетельствующий об отсутствии состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3.1 КоАП РФ не может быть принят, как не соответствующий требованиям ФЗ № 38-ФЗ «О рекламе» и КоАП РФ.

[Главой 2](#) ФЗ № 38-ФЗ «О рекламе» предусмотрены различные способы распространения рекламы: реклама в телепрограммах и телепередачах, реклама в радиопрограммах и радиопередачах, реклама в периодических печатных изданиях, реклама, распространяемая при кино- и видеообслуживании, реклама, распространяемая по сетям электросвязи, наружная реклама и установка рекламных конструкций, реклама на транспортных средствах и с их использованием.

Статьей 3 ФЗ № 38-ФЗ «О рекламе» установлено, что рекламой является 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.

Таким образом, определяющим признаком рекламы является факт ее распространения среди неопределенного круга лиц. Поскольку реклама адресована неопределенному кругу лиц, в число потенциальных потребителей объекта рекламирования входят лица, не имеющие доступа к сети Интернет, и не имеющие возможности ознакомления с информацией, размещенной на указанном сайте. Следовательно, рекламная информация, размещенная на официальном сайте Общества, является самостоятельной рекламой, что не освобождает рекламодателя от исполнения обязанности по соблюдению требований [статьи 5](#) ФЗ № 38 - ФЗ «О рекламе» в части требований о достоверности и полноте рекламной информации при ее размещении с использованием иных средств. Отсылка к иным источникам размещения рекламы (подробности акции в магазинах) не может рассматриваться как предоставление всей необходимой и достоверной информации при размещении рекламы с помощью иных средств (распространении рекламы посредством смс – сообщения и по электронной почте).

Кемеровским УФАС России было установлено, что ООО «СК Трейд» заявителю были направлены рекламы следующего содержания: «Черная Пятница в «Снежной Королеве»! СКИДКА 40% НА ВСЁ в т.ч. МЕХА. Один день 27/11. Код скидки: 8881999 Подробности акции в магазинах»; а также на электронную почту заявителя: «Снежная Королева. Черная пятница. Только 1 день в году. 27 ноября. Ваша скидка: - 40% на все меха, дубленки и коллекцию одежды зима 15/16. 27 ноября 2015 года предъявителю промокода: 7890006195552. Промокодом можно воспользоваться только 27.11.2015. Промокод можно использовать однократно. После использования промокод не действителен. Сроки проведения акции 27.11.2015г.».

27.11.2015г. заявителем была приобретена зимняя куртка, но скидка на данную куртку составила 25%, вместо 40%, что подтверждается копией чека, подтверждающего покупку зимней куртки в магазине «Снежная Королева» по адресу г. Новокузнецк, ул. Кирова, 55, а также копией ценника на женскую куртку из натуральной кожи на натуральном пуху, приобретенную заявителем, где указана следующая информация: цена без скидки: 35990 р., СКИДКА 25%. Цена со скидкой 26990,00 р.

Нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение административного

штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей, установленной частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В связи с этим, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России полагает, что в представленных письменных пояснениях по данному факту правонарушения ООО «СК Трейд» допустило опечатку указав, что за вменяемое ООО «СК Трейд» нарушение п. 4 ч. 3 ст. 5 ФЗ № 38-ФЗ «О рекламе», ответственность предусмотрена ч. 1 ст. 14.3.1 КоАП РФ, а не ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Также заместитель руководителя Кемеровского УФАС России оставляет без удовлетворения ходатайство ООО «СК Трейд» о назначении административного штрафа ниже низшего предела, предусмотренного санкцией ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ по следующим основаниям:

Правовая позиция Конституционного суда Российской Федерации, выраженная в Постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 25.02.2014 г. № 4-П, основывается на том, что применяемые к юридическим лицам за отдельные правонарушения административные наказания должны быть справедливыми и соразмерными характеру совершенного административного правонарушения, степени вины юридического лица, его имущественному и финансовому положению, а также иным имеющим существенное значение для индивидуализации административной ответственности обстоятельствам.

При этом Конституционный Суд Российской Федерации указал, что до внесения в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях надлежащих изменений возможность снижения минимального размера административного штрафа законодательно не установлена, в связи с чем, Суд полагает, что принятие решения о назначении юридическому лицу административного штрафа ниже низшего предела, предусмотренного соответствующей административной санкцией, допускается только в исключительных случаях и только в судебном порядке.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлен размер штрафа для юридических лиц от ста тысяч до пятисот тысяч рублей и не предусмотрена мера ответственности назначения юридическому лицу административного штрафа ниже низшего предела, предусмотренного соответствующей административной санкцией.

Согласно статье 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.

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

ООО «СК Трейд» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у ООО «СК Трейд» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным юридическим лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Следовательно, действия ООО «СК Трейд», выразившиеся в нарушении требования пункта 4 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при распространении ООО «СК Трейд» рекламы посредством смс - сообщений и по электронной почте, содержащих не соответствующие действительности сведения о размере скидок, следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ООО «СК Трейд» подтверждается протоколом по делу № 93/09-АДМ-2016 от 03.03.2016г.

Срок давности привлечения ООО «СК Трейд» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При рассмотрении данного дела заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, рассмотрен вопрос о наличии, отсутствии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, и обстоятельств, отягчающих административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, в соответствии с [пунктом 2 статьи 4.2](#) КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем [Кодексе](#) или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области также считает возможным, с учетом положений ч. 2 ст. 4.2 КоАП РФ признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину ООО «СК Трейд» совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «СК Трейд» за совершение административного правонарушения, не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении ООО «СК Трейд» своих публично-правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «СК Трейд» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначает административное наказание ООО «СК Трейд» в пределах санкции, определенной вышеназванной правовой нормой.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью ООО «СК Трейд» (юридический адрес: 141408, г. Химки, Ленинградское шоссе, 5, ИНН 7701599226, ОГРН 1057747108154, КПП 504701001, дата регистрации: 27.05.2005г.) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Наложить на Общество с ограниченной ответственностью ООО «СК Трейд» (юридический адрес: 141408, г. Химки, Ленинградское шоссе, 5, ИНН 7701599226, ОГРН 1057747108154, КПП 504701001, дата регистрации: 27.05.2005г.) штраф в размере **100 (ста) тысяч рублей**.

Административный штраф за нарушение законодательства о рекламе необходимо перечислить по следующим реквизитам:

Получатель: ИНН 4207012419 КПП 420501001

УФК по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России)

Расчетный счет: **40101810400000010007 Отделение КЕМЕРОВО.**

БИК: **043207001**

Код бюджетной классификации (КБК): **161 116 26000 01 6000 140**

ОКТМО: 32701000

Назначение платежа: **денежное взыскание (штраф) за нарушение законодательства РФ о рекламе (дело № 93/09-АДМ-2016).**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен **не**

позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

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

В соответствии с пунктом 7 статьи 21 Закона Российской Федерации от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток 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.

Заместитель руководителя управления

Л. И. Ланцман