

Врио руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 10 сентября 2020 года и материалы дела № 027/04/14.3-1150/2020 об административном правонарушении, в отношении индивидуального предпринимателя Аюхановой Ольги Викторовны (ИНН 272417381352, место регистрации: 680000 г. Хабаровск, ул. Гайдара – 14, кв. 26; адрес (место нахождения): 680003 г. Хабаровск, ул. Союзная, д. 3Б) в связи с распространением ненадлежащей рекламы,

в отсутствие ИП Аюхановой О.В., надлежащим образом извещенной о дате, месте и времени рассмотрения дела, заявившей ходатайство о рассмотрении дела в ее отсутствие (вх. № 4/13407 от 09.09.2020),

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением требований рекламного законодательства Хабаровским УФАС России 29 июня 2020 года отслежена наружная реклама следующего содержания: *«АИР Интернет – Магазин AIR27.RU Оптовые цены Одежда: мужская, женская, детская, для дома и отдыха. Постельное белье. Ясельный трикотаж. Корпоративная одежда. ДОСТАВКА ПО ГОРОДУ И ПРИГОРОДУ* Всегда рядом. *Условия доставки обсуждаются при оформлении заказа. г. Хабаровск, ул. Союзная, 3 – Б. тел. (4212) 54-64-64, 91-64-64 www.air27.ru e-mail:air@air27.ru»*, размещенная вдоль проезжей части по ул. Карла Маркса – 55 в г. Хабаровске.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – 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.

Из содержания вышеуказанной информации следует, что таковая по своему содержанию и целевой направленности является рекламой, так как адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (одежде,

постельному белью компании «АИР» и сайту интернет – магазина, телефонному оператору, осуществляющему их доставку), формирование и поддержание интереса к нему.

Реализация товара 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 (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 иным способом, исключающим возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора.

В соответствии с пунктом 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 статьи 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 ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении договора, заключаемого посредством получения продавцом сообщения по телефону или через Интернет 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 статьи 8 реклама не содержит сведений о наименовании, месте нахождения, 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.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований статьи 8 Закона несет рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В ходе подготовки материалов дела Хабаровским УФАС России

сделан запрос владельцу рекламной конструкции ООО Рекламное агентство «Элит – Дизайн» (исх. № 4/7400 от 02.07.2020) о рекламодателе вышеуказанной рекламы.

В соответствии с ответом на запрос (вх. № 4/9893э от 06.07.2020) – рекламная конструкция, расположенная вдоль проезжей части по ул. Карла Маркса – 55 г. Хабаровске передана в доверительное управление ИП Хлопкову К.А. с предоставлением права сдавать рекламную конструкцию в аренду, который передал данную конструкцию ООО «АИР» в соответствии с договором оказания рекламных услуг № 262 от 17 декабря 2019 года.

В свою очередь, согласно ответу ООО «АИР» (вх. № 4/1029 от 08.07.2020) между обществом и ИП Аюхановой О.В. 01 января 2020 года заключено соглашение о представительстве на все виды рекламных материалов, в соответствии с пунктом 2.5 которого ООО «АИР» обязуется совершать по поручению ИП Аюхановой О.В. распространение рекламно-информационных материалов в СМИ, в том числе в эфире телевизионных и радиоканалов, а также распространение наружной рекламы, рекламы на транспортных средствах.

Таким образом, рекламодателем вышеуказанной рекламы, является индивидуальный предприниматель Аюханова Ольга Викторовна (ИНН 272417381352, место регистрации: 680000 г. Хабаровск, ул. Гайдара – 14, кв. 26; адрес (место нахождения): 680003 г. Хабаровск, ул. Союзная, д. 3Б).

На основании части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) 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 Аюхановой О.В. не входит в перечень административных правонарушений, указанных в части 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

ИП Аюханова О.В. относится к категории микропредприятия в соответствии со сведениями из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства.

Ранее ИП Аюханова О.В. по статье 14.3 КоАП РФ к ответственности не привлекалась.

Кроме того, в совершенном ИП Аюхановой О.В. 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,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ИП Аюханову О.В. 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.