ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 06-130/16

о назначении административного наказания

«21» сентября 2016 г. г. Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области – начальник отдела рекламы И.В. Волохина, рассмотрев протокол № 06-130/16 от 09.09.2016 г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ в отношении ООО «Сиб Атр Продакшн» (ИНН 5407195793; юридический адрес: 630126, г.Новосибирск, ул. Выборная, д. 102),

в присутствии: представителя ООО «Сиб Атр Продакшн» - «…» (доверенность от 15.06.2016г.)

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 2186 от 16.03.2016г.) по факту размещения 13.03.2016г. рекламы следующего содержания: «Доставка обедов Вкусный перерыв! Новосибфуд novosibfood.ru «…»», на рекламном щите 414-02, расположенном на выезде из Новосибирска, на трассе М51 «Байкал», с признаками нарушения законодательства о рекламе.

В результате рассмотрения заявления, Новосибирским УФАС России установлено следующее.

В соответствии с п.1 ст.3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - 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.

Объектом рекламирования может быть товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Исходя из способа, формы, распространения, оформления, содержания вышеуказанной информации, она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, способствует формированию интереса к рекламируемому товару и его продвижению на рынке.

Следовательно, рассматриваемая информация является рекламой по смыслу п.1 ст.3 Закона «О рекламе». Объектом рекламирования выступает услуга по дистанционной продаже и доставке товаров (продуктов питания).

Согласно ст. 8 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 регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

В рассматриваемой рекламе предлагается приобретение товара дистанционным способом. 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 посредством средств связи, или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (п.2 Правил продажи дистанционным способом Утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 27 сентября 2007 г. N 612).

В силу п. 3 ст. 497 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором, договор розничной купли-продажи товара по образцам или договор розничной купли-продажи, заключенный дистанционным способом продажи товара, считается исполненным с момента доставки товара в место, указанное в таком договоре, а если место передачи товара таким договором не определено, с момента доставки товара по месту жительства покупателя-гражданина или месту нахождения покупателя - юридического лица.

Момент заключения договора розничной купли-продажи определен в статье 493 Гражданского кодекса Российской Федерации, согласно которой, если иное не предусмотрено законом или договором розничной купли-продажи, в том числе условиями формуляров или иных стандартных форм, к которым присоединяется покупатель, договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара.

В п. 2 ст. 26.1 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 N 2300-1 "О защите прав потребителей" закреплено, что продавцом до заключения договора должна быть предоставлена потребителю информация об основных потребительских свойствах товара, об адресе (месте нахождения) продавца, о месте изготовления товара, о полном фирменном наименовании (наименовании) продавца (изготовителя), о цене и об условиях приобретения товара, о его доставке, сроке службы, сроке годности и гарантийном сроке, о порядке оплаты товара, а также о сроке, в течение которого действует предложение о заключении договора. А согласно пункту 4 названной статьи при дистанционном способе продажи товара потребитель вправе отказаться от товара в любое время до его передачи, а после передачи товара - в течение семи дней.

Таким образом, в данном случае у потребителя отсутствует прямой, непосредственный контакт с товаром либо его образцом до заключения договора, ознакомление товара происходит посредством изучения каталога, буклета, проспекта, фотоснимков, средств связи, в том числе на Интернет-сайте, указанном в рекламе. Указанное свидетельствует о том, что при заказе товара с доставкой у покупателя отсутствует возможность непосредственного ознакомления с товаром

либо образцом товара при заключении договора купли-продажи. Следовательно, в рассматриваемой рекламе предлагается продажа товара дистанционным способом, при этом отсутствуют сведения, указание которых обязательно в силу ст. 8 Федерального закона «О рекламе».

По данному факту Новосибирским УФАС России возбуждено данное дело, при рассмотрении которого установлено следующее.

В соответствии со ст. 38 Закона «О рекламе», ответственность за нарушение ст. 8 Закона «О рекламе» несут рекламодатель и рекламораспространитель.

Рекламодатель- это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (ч.7 ст.3 Федерального закона «О рекламе»)., рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (ч.5 ст.3 Федерального закона «О рекламе»).

Согласно информации, представленной ООО «Сиб Атр Продакшн» (вх. № 3128 от 12.04.2016г.), на автодороге М-51 «Байкал» на конструкциях с номерами 416-02А и 414-02 Б осуществлялось размещение наружной рекламы ООО «НовосибФуд» в период с 01.02.2016г. по 30.04.2016г., на основании договора № 814 от 01.02.2016г.

Следовательно, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Сиб Атр Продакшн» (ИНН 5407195793), а рекламодателем является ООО «НовосибФуд» (ИНН: 5403185681).

ООО «НовосибФуд» представил Отзыв (вх.№ 6292 от 11.07.16г.), согласно которому, ООО «НовосибФуд» оказывает услуги общественного питания, которые представлены столовой по ул. Толмачевская 43/4, а также, услугами по доставке еды, приготовленной в данной столовой.

Заказать еду с доставкой на адрес можно по средствам сайта www.novosibfood.ru или по телефонам (383) 303- 14-14, 303-13-69. При самовывозе можно оплатить банковской картой, возможен наличный и безналичный расчет.

ООО «НовосибФуд» (Заказчик) заключило с ООО «Сиб Арт Продакшн» (Исполнитель) Договор № 814 от 01.02.2016 на размещение наружной рекламы на рекламных конструкциях №416-02 А и №416-02 Б.

Период размещения рекламного изображения, в том числе на конструкции № 416-02 А, был согласован сторонами и определен, согласно Приложениям № 1,2,3 к Договору № 814 с 02.02.2016 г. по 30.04.2016 г.

При заключении Договора № 814 от 01.02.2016 сторонами так же был согласован макет рекламного изображения с текстом следующего содержания: «ООО «НовосибФуд» ИНН 5403185681 630052, г. Новосибирск, ул. Толмачевская, 43/4 ДОСТАВКА ОБЕДОВ Вкусный перерыв! НовосибФуд novosibfood.ru 303 14 14».

По мнению ООО «НовосибФуд», все предусмотренные законом требования Обществом были выполнены.

Комиссия Новосибирского УФАС России не принимает вышеизложенный довод на основании следующего.

В силу ст. 8 Закона «О рекламе», в рекламе товаров при дистанционном способе их продажи необходимо указать государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица.

На рассматриваемом рекламном плакате имеется следующая информация: наименование организации, место нахождения и идентификационный номер налогоплательщика, что не соответствует требованиям ст. 8 Закона «О рекламе».

Кроме того, размещенная информация об организации выполнена мелким шрифтом, величина которого не позволяет разглядеть реквизиты Общества при движении в автотранспорте.

Таким образом, в действиях ООО «Сиб Атр Продакшн» (рекламораспространитель) и ООО «НовосибФуд» (рекламодатель) усматривается нарушение ст.8 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Решением по делу № 68/16 Комиссии Новосибирского УФАС России ООО «Сиб Арт Продакшн» признано нарушившим:

- ст. 8 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 регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

В соответствии с ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе», нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дата совершения административного правонарушения – 13.03.2016г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

В возражениях на протокол № 06-130/16 от 09.09.2016г., представителем ООО «Сиб Арт Продакшн» даны следующие пояснения.

По мнению Общества, в материалах дела не представлено каких-либо доказательств совершения правонарушения – фотоматериалов, и т.д., позволяющих установить, что 13.03.2016г. был размещен рекламный плакат, не соответствующий требованиям ФЗ «О рекламе».

Новосибирское УФАС России данный довод не принимает, в связи с тем, что в материалах дела имеются все необходимые доказательства, в том числе фотоизображения, представленные заявителем.

В силу ст. 8 Закона «О рекламе», в рекламе товаров при дистанционном способе

их продажи необходимо указать государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица.

На рассматриваемом рекламном плакате имеется следующая информация: наименование организации, место нахождения и идентификационный номер налогоплательщика, что не соответствует требованиям ст. 8 Закона «О рекламе».

Кроме того, размещенная информация об организации выполнена мелким шрифтом, величина которого не позволяет разглядеть реквизиты Общества при движении в автотранспорте.

Согласно ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 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 пятисот рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тыс. рублей.

Из материалов дела следует, что у ООО «Сиб Арт Продакшн» имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Срок давности привлечения ООО «Сиб Арт Продакшн» к административной ответственности, установленный статьей 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях на момент вынесения настоящего постановления не истек.

В соответствии с п. 1 ст. 4.1.1. Кодекса РФ об административных правонарушениях, 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 настоящего Кодекса 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 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно п.2 ст. 3.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Согласно сведениям Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ООО «Сиб Арт Продакшн» является субъектом малого предпринимательства. Дата включения в реестр 01.08.2016г.

Данное правонарушение совершено ООО «Сиб Арт Продакшн» впервые, не нанесло вредных последствий, не повлекло 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 не причинило имущественного ущерба.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, финансовое положение лица, наличие смягчающих обстоятельств (нарушение совершено впервые), а так же отсутствие отягчающих обстоятельств, установленных ст. 4.3 КоАП РФ, руководствуясь статьями 4.1.1, 14.3, 23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Сиб Атр Продакшн» (ИНН 5407195793; юридический адрес: 630126, г.Новосибирск, ул. Выборная, д. 102) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.
2. Применить к ООО «Сиб Атр Продакшн» меру ответственности в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1 – 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со ст. 29.11 Кодекса РФ об административных правонарушениях резолютивная часть постановления по делу об административном правонарушении оглашена немедленно по окончании рассмотрения дела.