

АДМИНИСТРАТИВНОЕ

Директору

ООО «Рокет Пицца»

<...>

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

об отложении рассмотрения дела № 042/04/14.3-616/2023

об административном правонарушении

«20» июля 2023г. г. Кемерово, ул. Ноградская,5

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-616/2023, возбужденного протоколом от 17.05.2023 в отношении общества с ограниченной ответственностью «Рокет Пицца» (далее - ООО «Рокет Пицца», 443099, Самарская область, г. Самара, ул. А.Толстого, 122, оф. 10, ОГРН 1116317007388, Дата присвоения ОГРН 21.11.2011, ИНН 6317089182, КПП 631701001) за совершение нарушения требований части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту - КоАП РФ),

УСТАНОВИЛА:

04.04.2023 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/5-1240/2022 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ООО «Рокет Пицца» нарушившим требования части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», при размещении на рекламной литовке информации о предоставлении в подарок пиццы «Колбаски барбекю 25 см» при заказе от 999 руб. с отсутствием части существенной информации об условиях предоставления подарочной пиццы (14.09.2022).

14.09.2022 заявителем был оформлен заказ с доставкой в сети «Додо Пицца». Перед заказом заявитель ознакомился с рекламной листовкой, в которой содержалась следующая информация:

«Колбаски Барбекю 25см в подарок при заказе от 999 руб. Промокод KB25 Добавьте пикантности в свой заказ. Акция действует до 30.11.2022г. на доставку, самовывоз, в ресторанах или до тех пор, пока продукция имеется в пиццериях «Додо Пицца» Изображение и способ сервировки могут отличаться от товара.

Полные условия акции, информация об организаторе акции, о продукции и ее стоимости, зоне и минимальной сумме доставки на DODOPIZZA.RU и в пиццерии. Скидки по промокодам не суммируются, не действуют с комбо и на добавленные ингредиенты. Организатор вправе изменить условия акции. Продавец ООО «Рокет Пицца», ОГРН 1116317007388, юридический адрес: 443099, обл. Самарская, г. Самара, ул. Алексея Толстого, д. 122, кв. 10».

В соответствии с предложением, указанным в рекламной листовке, заявителем был оформлен заказ на сумму 1016 руб., указан промокод KB25, который был успешно применен, вместе с тем, при получении заказа подарочная пицца заявителю не была предоставлена.

В соответствии с перепиской, скриншоты которой представлены заявителем, представитель ООО «Рокет Пицца» (Додо Пицца Россия) пояснил, что если при заказе указать промокод и не положить пиццу в корзину, появится ошибка и пицца не будет предоставлена. Вместе с тем, заявитель указывает на то, что заказ был успешно оформлен, промокод применен и ошибки у заявителя не возникало. Кроме того, в рекламной листовке отсутствует информация о том, что для получения подарочной пиццы ее необходимо добавить в корзину при заказе.

13.12.2022 состоялось заседание Экспертного совета по рекламе при Кемеровском УФАС России, одним из вопросов обсуждения являлось обсуждение вышеуказанной рекламы.

Членам экспертного совета по рекламе (присутствовало 10 человек) был задан следующие вопросы:

1) Является ли в данном случае информация о том, что для получения пиццы в подарок при оформлении заказа необходимо добавить подарочную пиццу в корзину существенной?

Варианты ответов: да, нет, свой вариант.

Решение Членов Экспертного совета: ДА – 10 чел., НЕТ – 0 чел., свой вариант – 0 чел.

2) Что, по Вашему мнению, в данном случае является объектом рекламирования?

Решение Членов Экспертного совета:

Реклама пиццерии Додо Пицца;

Получение пиццы в подарок;

Пицца в подарок;

Поскольку объектом рекламирования, на мой взгляд, является «заказ от 999 руб.», то добавление в корзину «Колбаски барбекю 25см» не является запланированным действием клиента, а лишь стимулирует осуществление заказа. Поскольку добавление в корзину – одно из существенных условий приобретения товара эта процедура должна быть описана в рекламе;

Промоакция пиццерии;

Пицца «Колбаски Барбекю»;

Услуга по предоставлению бесплатной пиццы при соблюдении условий;

В рекламной листовке отсутствует часть необходимой и существенной для покупателя информации о рекламируемом товаре. Также в представленной рекламе отсутствует название самого рекламируемого товара «пицца»..., указано «колбаски»...;

«Колбаски Барбекю» 25 см в подарок при заказе от 999руб.;

«Колбаски Барбекю» 25см.

Протокол № 4 заседания Экспертного совета по рекламе при Кемеровском УФАС России размещен на сайте Кемеровского УФАС России <https://kemerovo.fas.gov.ru/> по ссылке <https://kemerovo.fas.gov.ru/protocol/35188>.

Пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определено, что реклама - это 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. В силу пункта 4 данной статьи ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе», объект рекламирования - это товар, средство его индивидуализации, 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.

Информация, указанная в рекламной листовке, о предоставлении пиццы в подарок, направлена на формирование у потребителей желания воспользоваться указанной акцией, следовательно, в данном случае существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителей такой рекламой. Отсутствие в рекламе какой-либо части существенной информации об акции приводит к искажению смысла рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение стать участником рекламируемой акции.

В пункте 28 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указано, что рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг.

В рекламной листовке указано на то, что организатор вправе изменить условия акции, а также то, что полные условия акции размещены на сайте на DODOPIZZA.RU.

Вместе с тем, как указывалось выше, 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, информация, размещенная на сайте на DODOPIZZA.RU, является самостоятельной, что не освобождает рекламодателя от исполнения обязанности по соблюдению требований статьи 5 Закона о рекламе в части требований о полноте информации при ее размещении с использованием иных средств. Отсылка к иным источникам размещения рекламы не может рассматриваться как предоставление всей необходимой и достоверной информации при размещении рекламы с помощью иных средств (распространении рекламных листовок).

Кроме того, указание ООО «Рокет Пицца» на то, что материалами дела подтверждается, что заявитель был осведомлен о необходимости добавления пиццы в корзину, не соответствует действительности, так как из заявления следует, заявителем был оформлен заказ с доставкой в сети «Додо Пицца». Перед заказом заявитель ознакомился с рекламной листовкой, в соответствии с предложением, указанным в рекламной листовке, заявителем был оформлен заказ на сумму 1016 руб., указан промокод KB25, который был успешно применен, вместе с тем, при получении заказа подарочная пицца заявителю не была предоставлена.

В соответствии с частью 7 статьи 5 ФЗ «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.

Таким образом, в нарушение данной правовой нормы в рекламной листовке отсутствует существенная информация о том, что для получения пиццы в подарок, помимо ввода специального промокода, указанную пиццу необходимо положить в корзину. В данном случае указание такой информации является существенным, поскольку данная информация необходима для получения пиццы в подарок, а размещение неполной информации приводит к искажению смысла информации и вводит потребителя в заблуждение.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель.

Согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» под рекламодателем понимается изготовитель или продавец товара либо определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В данном случае рекламодателем является ООО «Рокет Пицца».

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 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 «Рокет Пицца», выразившиеся в нарушении требований части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», 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 штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Время совершения ООО «Рокет Пицца» административного правонарушения:
14.09.2022.

Место совершения ООО «Рокет Пицца» административного правонарушения:

на рекламной листовке, распространенной в г. Новокузнецке, Кемеровская область - Кузбасс.

19.04.2023 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 17.05.2023 в 10 часов 30 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «Рокет Пицца» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений с отметкой «Вручение адресату») имеется в материалах дела.

16.05.2023 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Рокет Пицца» (исх. б/н от 16.05.2023, вх. № 4534-ЭП/23), из которых следует, что по мнению Общества, согласно ст.2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) лица, за которое установлена административная ответственность. Юридическое лицо признается виновным, если установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Статьей 28.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении может быть возбуждено должностным лицом только при наличии хотя бы одного из поводов, предусмотренных данной статьей, и достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения. Поводом к возбуждению дела об административном правонарушении могут быть обнаружение достаточных данных, указывающих на событие административного правонарушения, или заявления (физических или юридических лиц), содержащие данные, указывающие на наличие события административного правонарушения.

Согласно ст. 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато при отсутствии события и состава правонарушения

По мнению ООО «Рокет Пицца» основания и повод к возбуждению административного производства по ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ у Кемеровского УФАС России отсутствует, в силу недоказанности ни решением по делу № 042/05/5-1240/2022, ни материалами дела события и признаков в действиях Общества состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Однако, Кемеровское УФАС России с данными доводами не согласно.

ООО «Рокет Пицца» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе. В материалах дела отсутствуют доказательства принятия ООО «Рокет Пицца» всех зависящих от него мер к соблюдению указанной выше нормы.

У ООО «Рокет Пицца» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Рокет Пицца» требования части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при размещении на рекламной литовке информации о предоставлении в подарок пиццы «Колбаски барбекю 25 см» при заказе от 999 руб. с отсутствием части существенной информации об условиях предоставления подарочной пиццы (14.09.2022) подтверждается решением Комиссии Кемеровского УФАС России от 04 апреля 2023 по делу № 042/05/5-1240/2022 и другими материалами.

В соответствии с частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Действия ООО «Рокет Пицца», выразившиеся в нарушении требований части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Таким образом, признание ООО «Рокет Пицца» нарушившим требования части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» является основанием для возбуждения административного производства и привлечения общества к административной ответственности, предусмотренной частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, кроме того, доказательств того, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые ООО «Рокет Пицца» не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась, в адрес Кемеровского УФАС России не предоставлено.

17.05.2023 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-616/2023 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Рокет Пицца», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении.

17.05.2023 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-616/2023 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 31.05.2023 на 10 часов 30 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ООО «Рокет Пицца» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «Вручение адресату» имеется в материалах дела).

29.05.2023 в адрес Кемеровского УФАС России поступило мотивированное ходатайство ООО «Рокет Пицца» (исх. б/н от 26.05.2023, вх. № 4922-ЭП/23 от 29.05.2023) об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении ООО «Рокет Пицца» по ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ в связи с обжалованием решения Кемеровского УФАС России по делу № 042/05/5-1240/2022 от 14.04.2023, по результатам рассмотрения которого возбуждено данное дело об административном правонарушении до вынесения Арбитражным судом Кемеровской области по делу № А 27-7975/2023 решения по существу, рассмотрение данного дела назначено на 19.07.2023 на 13 часов 30 минут.

30.05.2023 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство о возможности рассмотрения дела и об участии ООО «Рокет Пицца» в его рассмотрении путем использования систем видео-конференц-связи (далее-ВКС). Данное ходатайство было удовлетворено, ссылка на участие путем ВКС <https://fas2.tconf.rt.ru/c/0927663321> направлена на электронные почты <...>, <...> (исх. от 30.05.2023 № ТМ/5036/23).

31.05.2023 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-616/2023 путем проведения ВКС в присутствии защитника ООО «Рокет Пицца» <...> по доверенности № 1 от 28.04.2023.

Рассмотрев материалы дела, заместитель руководителя управления решила удовлетворить заявленное ООО «Рокет Пицца» ходатайство (исх. б/н от 26.05.2023, вх. № 4922-ЭП/23 от 29.05.2023), рассмотрение дела № 042/04/14.3-616/2023 об административном правонарушении отложить в связи с обжалованием ООО «Рокет Пицца» решения по делу № 042/05/5-1240/2022, по результатам рассмотрения которого возбуждено данное дело об административном правонарушении.

Определением от 31.05.2023 рассмотрение дела № 042/04/14.3-616/2023 было отложено и назначено к рассмотрению на 20.07.2023 на 11 часов 00 минут. Копия данного определения направлена в адрес ООО «Рокет Пицца» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «Вручение адресату» имеется в материалах дела).

19.07.2023 в адрес Кемеровского УФАС России поступило мотивированное ходатайство ООО «Рокет Пицца» (исх. б/н от 19.07.2023, вх. от 19.07.2023 № 6724-ЭП/23) об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении ООО «Рокет Пицца» по ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ в связи с обжалованием решения Кемеровского УФАС России по делу № 042/05/5-1240/2022 от 14.04.2023, по результатам рассмотрения которого возбуждено данное дело об

административном правонарушении до вынесения Арбитражным судом Кемеровской области по делу № А27-7975/2023 решения по существу, рассмотрение данного дела назначено на 31.07.2023 на 16 часов 30 минут, а также о возможности рассмотрения дела и об участии ООО «Рокет Пицца» в его рассмотрении путем использования систем видео-конференц-связи. Данное ходатайство было удовлетворено, ссылка на участие путем ВКС <https://fas2.tconf.rt.ru/c/5660082493> направлена на адрес электронной почты it@refabula.ru.

20.07.2023 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-616/2023 в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Рокет Пицца», уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, заместитель руководителя управления, решила удовлетворить заявленное ООО «Рокет Пицца» ходатайство (исх. б/н от 19.07.2023, вх. от 19.07.2023 № 6724-ЭП/23).

Руководствуясь статьями 28.2, 29.1, 29.4, 29.6, 29.7 КоАП РФ,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Дело № 042/04/14.3-616/2023 отложить.

2. Назначить рассмотрение дела № 042/04/14.3-616/2023 на 21 августа 2023г. на 11 часов 30 минут в каб. 307 (регистрация участников состоится в 11 часов 20 минут в каб. 316) посредством видео-конференц-связи (ссылка на подключение <https://fas2.tconf.rt.ru/c/9632775043>)

При этом документы, подтверждающие полномочия представителей лиц, участвующих в рассмотрении дела, должны быть оформлены в соответствии с законодательством Российской Федерации и направлены в адрес Кемеровского УФАС России.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

Дополнительно сообщаем, что Вы можете направить в адрес Кемеровского УФАС России ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие лиц, участвующих в деле в течение 3 рабочих дней с момента получения настоящего определения по электронной почте: fo42@fas.gov.ru.

Одновременно сообщаем, что независимо от формы участия в рассмотрении данного дела все письменные пояснения и документы будут всесторонне изучены и учтены Кемеровским УФАС России, при рассмотрении дела.

Заместитель руководителя управления <...>