

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 05-02/15-16/ПА

об административном правонарушении

«20» сентября 2016 г.

г. Смоленск

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 05-02/15-16/ПА, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <...> (адрес регистрации: <...>; ИНН 673202055200, ОГРНИП 314673319500012),

УСТАНОВИЛ:

Событие административного правонарушения и его квалификация.

В Смоленское УФАС России 04.05.2016 поступило обращение <...> от 04.05.2016, в котором сообщалось следующее. В эфире радиоканала «Авторadio» 28.04.2016 в 16час.15мин. транслировалась реклама «Чайхоны Уз» о предложении заказа еды, где обещали бесплатную доставку еды по городу, каждая 10 доставка бесплатно. По информации Роскомнадзора, «Авторadio» выходит в городах Рославль и Вязьма без изменения рекламы, значит, информация о бесплатной доставке распространяется и на эти города, но по телефону «Чайхоны Уз» ответили, что бесплатная доставка осуществляется только по городу Смоленску. Все жители Вязьмы и Рославля не получают бесплатную доставку, хотя рекламу слушают с обещанием таковой. По мнению заявителя, в распространяемой рекламе содержатся несоответствующие действительности сведения о бесплатной доставке еды. Условия бесплатности доставки ни в рекламе, ни на сайте «Чайхоны Уз» не сообщаются. Кроме того, доставка еды по заказу – это дистанционная продажа. Заявитель считает, что в распространяемой рекламе отсутствует часть существенной информации об условиях бесплатной десятой доставки и обязательная информация для рекламы о дистанционной продаже, просит принять соответствующие меры и прекратить выпуск ложной рекламы.

Должностными лицами Смоленского УФАС России установлено, что на радиоканале «Авторadio» в период с 01.04.2016 по 30.04.2016 транслировалась реклама следующего содержания:

«Чайхона Уз» не перестает удивлять. Доставка блюд на дом!

Заказывайте вкусную еду по телефону: 37-70-70 и каждый десятый заказ вам доставят бесплатно! А при заказе от 1000 рублей - порция плова в подарок!
«Чайхона Уз».

37-70-70. Код города 48-12. Подробности на сайте чайхонауз.ру»

Согласно статье 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»): «Реклама - информация, распространяемая 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. Объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, на привлечение внимания к которым направлена реклама».

Указанная информация является рекламой, так как предназначена для неопределенного круга лиц – распространяется в средствах массовой информации и круг лиц не может быть заранее определен в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, направлена на привлечение внимания, формирование и поддержание интереса к предприятию «Чайхона Уз» и доставке блюд по заказу.

Должностными лицами Смоленского УФАС России было установлено, что вещание радиоканала «Автордио» осуществляется на территории г. Смоленска на частоте 103,9 МГц, в г. Вязьме Смоленской области - на частоте 102,2 МГц и в г. Рославле Смоленской области - на частоте 107,5 МГц. Согласно информации, размещаемой 02.06.2016 и 08.06.2016 на Интернет-сайте <http://chaihonaуз.ru>, доставка товаров предприятия «Чайхона Уз» осуществляется только в пределах города Смоленска.

В тексте рекламы, которая транслировалась на территории г. Смоленска, г. Вязьмы и г. Рославля, не указано, что доставка блюд предприятия «Чайхона Уз» на дом осуществляется только в пределах г. Смоленска, что тем самым вводит в заблуждение потребителей рекламы.

На основании части 7 статьи 5 Закона «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.

Отсутствие в рекламе части существенной информации о том, что доставка блюд на дом осуществляется предприятием «Чайхона Уз» только в пределах города Смоленска, тем самым искажает смысл информации и вводит в заблуждение потребителей рекламы, что является нарушением требований части 7 статьи 5 Закона «О рекламе».

В соответствии с пунктами 2 и 3 статьи 497 Гражданского кодекса Российской Федерации, договор розничной купли-продажи может быть заключен на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, проспектов, буклетов, 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).

Согласно пункту 2 Правил продажи товаров дистанционным способом (утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 № 612), 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 иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара

при заключении такого договора.

Таким образом, распространяемая на радио реклама о доставке блюд «Чайхона Уз» на дом по заказу, является рекламой продажи товаров дистанционным способом.

В соответствии со статьёй 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».

Должностными лицами Смоленского УФАС России установлено, что деятельность в предприятии «Чайхона Уз» осуществляет индивидуальный предприниматель <...>

Размещение в эфире радиоканала «Авторadio» рекламы по продаже товаров дистанционным способом: «Чайхона Уз» не перестает удивлять. Доставка блюд на дом! Заказывайте вкусную еду по телефону: 37-70-70 и каждый десятый заказ Вам доставят бесплатно! А при заказе от 1000 рублей порция плова в подарок! «Чайхона Уз». 37-70-70. Код города 48-12. Подробности на сайте чайхонауз точка ру.», в которой отсутствуют сведения о продавце таких товаров, а именно об индивидуальном предпринимателе <...>, является нарушением требований статьи 8 Закона «О рекламе».

Учитывая вышеизложенное, в размещаемой содержатся нарушения требований части 7 статьи 5 и статьи 8 Закона «О рекламе».

Таким образом, установлено событие административного правонарушения, выразившееся в размещении в эфире радиоканала «Авторadio» рекламы по продаже товаров дистанционным, в которой отсутствует часть существенной информации о местах доставки блюд на дом и сведения о продавце таких товаров.

Ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 5 и статьёй 8 Закона «О рекламе», на основании части 6 статьи 38 данного Закона, несёт рекламодатель. Согласно статье 3 Закона «О рекламе»: «рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо».

Указанная выше реклама размещалась в эфире радиоканала «Авторadio» на основании договора на оказание услуг от 30.12.2015, заключенного ООО «Радио «Капитан» с индивидуальным предпринимателем <...>, согласно условиям которого ООО «Радио «Капитан», действующее на основании договора с правообладателем радиоканала «Авторadio» и на основании лицензии на радиовещание, обязуется оказать индивидуальному предпринимателю <...> в период с 01.01.2016 по 31.12.2016 услуги по проведению рекламной кампании индивидуального предпринимателя <...>, путём размещения рекламы в региональном эфире радиоканала «Авторadio».

Согласно договору на оказание услуг от 01.01.2016, заключенного индивидуальным предпринимателем <...> с индивидуальным предпринимателем <...>, индивидуальный предприниматель <...> обязуется оказать индивидуальному предпринимателю <...> в период с 01.01.2016 по 31.12.2016 услуги по проведению рекламной кампании (рекламных кампаний) индивидуального предпринимателя <...>, путём размещения рекламы в региональном эфире (г. Смоленск, Смоленская область) радиоканалов «Авторadio», Радио «Мир», «ДиФМ», «Юмор FM», «Русское Радио».

Индивидуальным предпринимателем <...> (далее - Агент) с индивидуальным предпринимателем <...> (далее – Заказчик) заключен договор на оказание услуг от 30.12.2015, согласно пункту 1 которого, Агент обязуется оказать Заказчику в период с 01.01.2016 по 31.12.2016 услуги по проведению рекламной кампании (рекламных кампаний) Заказчика, путём размещения рекламы в Региональном эфире г. Смоленска на волне 103,9 радиоканала «Авторadio». В соответствии с пунктом 2 указанного договора, Агент получает право заключать договоры на реализацию услуг по размещению Региональной рекламы в эфире радиоканала, указанного в пункте 1 договора, от своего имени, но в интересах Заказчика, с третьими лицами. В соответствии с пунктом 8 договора, Заказчик предоставляет текст для записи рекламы.

Согласно письму индивидуального предпринимателя <...> от 01.07.2016, рекламный ролик, который был размещён в эфире радиоканала «Авторadio», был изготовлен по устной договорённости его знакомым и передан индивидуальным предпринимателем <...> индивидуальному предпринимателю <...> вместе с заявкой от 30.04.2016, в которой указан радиоканал для размещения рекламы («Авторadio»), период размещения (апрель 2016 г.) и сколько раз должна выйти в эфир реклама (282 раза). В указанной заявке индивидуальный предприниматель <...> гарантировал, что информация, содержащаяся в рекламе правдивая и достоверная. Условия акции размещены на Интернет-сайте <http://chaihonaуз.ru> – главной странице в разделе «Доставка на дом», где указано, что доставка осуществляется только в пределах г. Смоленска. Никаких других условий акции нет.

Таким образом, рекламодателем указанной выше рекламы «Чайхона Уз», который несёт полную ответственность за содержание размещаемой рекламы, является индивидуальный предприниматель <...>.

В соответствии с частью 4 статьи 38 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.

На основании статьи 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП), административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. В соответствии с примечанием к статье 2.4 КоАП: «Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим

Кодексом не установлено иное».

Учитывая все обстоятельства дела, ответственность за административное правонарушение несёт индивидуальный предприниматель <...> (место регистрации: <...>; ИНН 673202055200, ОГРНИП 314673319500012).

Частью 1 статьи 14.3 КоАП предусмотрена ответственность за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных [частями 2 - 6](#) указанной статьи, [частью 4 статьи 14.3.1](#), [статьями 14.37](#), [14.38](#), [19.31](#) КоАП, в виде наложения административного штрафа на должностных лиц в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Факт совершения административного правонарушения индивидуальным предпринимателем <...> подтверждается протоколом по делу № 05-02/15-16/РА об административном правонарушении от 20.09.2016 и другими материалами дела.

Срок давности привлечения индивидуального предпринимателя <...> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Индивидуальный предприниматель <...> (ИНН 673202055200, ОГРНИП 314673319500012) с 01.08.2016 включен в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства как микропредприятие.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП, 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 части 1 статьи 3.4 КоАП: «Предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме».

Согласно части 2 статьи 3.4 КоАП, предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения 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.

Согласно письму индивидуального предпринимателя <...> от 15.09.2016, в настоящее время нарушение Закона «О рекламе» устранено, реклама больше не распространяется. Согласно материалам дела, реклама не размещается на радио с июля 2016 года.

Прекращение индивидуальным предпринимателем <...> нарушения Закона «О рекламе» до возбуждения дела об административном правонарушении, на основании части 2 статьи 4.2 КоАП, следует признать обстоятельством, смягчающим административную ответственность.

С учётом имеющихся в деле материалов, обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 КоАП, не установлено.

Доказательств малозначительности совершенного правонарушения при рассмотрении дела не установлено.

Обстоятельств, исключающих производство по делу, не установлено.

Административное правонарушение по статье 14.3 КоАП индивидуальным предпринимателем <...> совершено впервые. Случаев причинения вреда или возникновения 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 имущественного ущерба, при совершении индивидуальным предпринимателем <...> указанного административного правонарушения, не установлено.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП установлены обстоятельства замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также статьями 2.4, 2.9, 3.4, 4.1.1, 4.2, 14.3, 29.2 и 29.10 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать индивидуального предпринимателя <...> (место регистрации: <...>; ИНН 673202055200, ОГРНИП 314673319500012) виновным в совершении административного правонарушения, выразившегося в размещении в эфире радиоканала «Авторadio» рекламы по продаже товаров дистанционным способом: «Чайхона Уз» не перестает удивлять. Доставка блюд на дом! Заказывайте вкусную еду по телефону: 37-70-70 и каждый десятый заказ Вам доставят бесплатно! А при заказе от 1000 рублей порция плова в подарок! «Чайхона Уз». 37-70-70. Код города 48-12. Подробности на сайте чайхонауз точка ру.», в которой отсутствуют часть существенной информации о местах доставки блюд на дом и сведения о продавце таких товаров, а именно об индивидуальном предпринимателе <...>, что тем самым вводит в заблуждение потребителей рекламы и является нарушением требований части 7 статьи 5 и статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях, и на основании части 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях назначить индивидуальному предпринимателю <...> наказание в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП, 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 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.