

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 13/р об административном правонарушении

13.09.2016г.

г. Горно-Алтайск, ул.

Улагашева, 13

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай <...>, рассмотрев протокол №13/р об административном правонарушении от 01 сентября 2016 года и материалы дела №13/р, возбужденного в отношении ООО «Листок» (ИНН 0411169155, ОГРН 1140411001972, юридический адрес: г. Горно-Алтайск, ул. Б.Головина, 7),

УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай (г. Горно-Алтайск, ул. Улагашева, 13), в отсутствие представителя ООО «Листок».

В соответствии с частью 2 статьи 25.1 КоАП РФ в отсутствие лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, дело может быть рассмотрено лишь в случаях, если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

02.09.2016г. представителю ООО «Листок» нарочным способом была вручена копия определения о месте и времени рассмотрения дела №13/р от 12.08.2016г. об административном правонарушении.

На основании вышеизложенного ООО «Листок» надлежащим образом уведомлено о месте и времени рассмотрения дела №13/р об административном правонарушении.

В адрес УФАС по РА поступили обращения Председателя ВОО «Центр содействия политике Президента по противодействию коррупции» по Сибирскому Федеральному округу <...> (вх. №№ 2003, 2004 от 14.07.2016г.) о признаках нарушения рекламного законодательства ООО «Листок».

В ходе рассмотрения материалов административного дела должностным лицом УФАС по РА установлено следующее:

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» 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.

По смыслу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламой понимается информация, распространяемая исключительно для формирования или

поддержания интереса к объекту рекламирования и для его продвижения на рынке.

На стр. 28 газеты «Листок» №38 (842) от 23 сентября 2015г. размещена следующая информация: «ДОСТАВКА СУХИХ ДРОВ береза колотые ГАЗ-8 т.р. Уголькузбасс 8-903956-98-93» (далее по тексту «ДОСТАВКА СУХИХ ДРОВ»);

- «продам УГОЛЬ КУЗБАСС сортовой, рядовой, россыпью и в мешках самовывоз 170 р./мешок доставка т. 8-913-690-4535, 8-923-664-6633» (далее по тексту – реклама «УГОЛЬ КУЗБАСС»).

На стр. 32 газеты «Листок» №39 (843) от 30 сентября 2015г. размещена информация следующего содержания:

- «УГОЛЬ в мешках 200 руб./шт., комковой, без пыли, без породы Доставка бесплатно (город, Майма, Кызыл-Озёк, Платово, Подгорное, Дубровка, Рыбалка, Союзга) Доставка 4WD. Без выходных 8.00-22.00. Постоянным клиентам скидки 8-923-666-0469 (далее по тексту – реклама «УГОЛЬ»).

Таким образом, вышеназванная информация, распространенная в газете «Листок», характеризуется совокупностью признаков, установленных в пункте 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», и является рекламой.

В протоколе № 13/р от 01.09.2016г. сделан вывод, что вышеуказанная реклама не соответствует требованиям ст. 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», согласно которой 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 постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 № 612 «Об утверждении Правил продажи товаров дистанционным способом» (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 иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора.

Рассматриваемый договор характеризуется двумя отличительными признаками: во-первых, отсутствие прямого, непосредственного контакта потребителя с товаром либо его образцом до заключения договора и в момент его заключения, и, во-вторых, определение средств ознакомления с товаром (каталоги, буклеты, проспекты, фотоснимки, средства связи и так далее).

Согласно пункту 20 Правил договор считается заключенным с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека либо иного документа, подтверждающего оплату товара, или с момента получения продавцом сообщения о намерении покупателя приобрести товар.

Из указанной нормы права следует, что момент заключения договора розничной купли-продажи при дистанционном способе продажи товара не ставится в зависимость от момента оплаты товара и выдачи чека, а определяется моментом сообщения покупателем продавцу своего намерения приобрести товар.

При заказе вышеуказанного, рекламируемого в газете «Листок» товара «с доставкой», у покупателя отсутствует прямой, непосредственный контакт с товаром, либо его образцом до заключения договора и в момент его заключения. Реклама содержит словосочетания «ДОСТАВКА СУХИХ ДРОВ»; «доставка» указывающие на то, что для заключения договора купли-продажи покупателю достаточно сообщить продавцу о намерении приобрести товар (в данном случае по телефонному звонку), следовательно, рассматриваемая реклама является рекламой товаров при дистанционном способе их продаж.

При этом указанная реклама товаров при дистанционном способе их продажи не содержит сведения о продавце таких товаров, предусмотренные ст. 8 Закона о рекламе.

А именно, в нарушение требований ст. 8 Закона о рекламе в рекламе «ДОСТАВКА СУХИХ ДРОВ», «УГОЛЬ», «УГОЛЬ КУЗБАСС» отсутствуют наименования продавца, сведения о месте нахождения и государственные регистрационные номера записи о создании юридического лица либо фамилия, имя, отчество, основные государственные регистрационные номера записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

Кроме того, на стр.29 газеты «Листок» №38 (842) от 23 сентября 2015г., №39 (843) от 30 сентября 2015г. распространена информация следующего содержания:

- «Новосибирская Клиника «X-LAB» проводит ЛЕЧЕНИЕ ЗАВИСИМОСТЕЙ 4 ОКТЯБРЯ 12.00 - алкогольная зависимость 15.00 - избыточный вес Горно-Алтайск, пр-т Коммунистический-116 Медицинское училище 8-923-112-9-211 Требуется консультация специалиста» (далее по тексту «Новосибирская Клиника «X-LAB»).

На странице 1 в газете «Листок» 38 (842) от 23 сентября 2015г. распространена информация следующего содержания:

- «ООО «Компания Лоран», ОГРН 1080411002429 компания ЛОРАН Прием врачей: ЛОРА, СУРДОЛОГА запись по тел.: 8-963-512-9393; 8(38822) 2-93-93 с.Майма, ул. Механизаторов,11а лиц. №ЛО 04 0116.07.2015 Имеются противопоказания Необходима консультация специалиста» (далее по тексту - реклама «компания ЛОРАН Прием врачей - 1»).

На странице 1 в газете «Листок» 39 (843) от 30 сентября 2015г. распространена информация следующего содержания:

- «ООО «Компания Лоран», компания ЛОРАН Прием врачей: ЛОРА, СУРДОЛОГА – слухопротезирование; - продажа слуховых аппаратов (имеются в наличии) При покупке – консультация сурдолога – бесплатно! запись по тел.: 8-963-512-9393; 8(38822) 2-93-93 с.Майма, ул. Механизаторов, 11а ОГРН 1080411002429 лиц. №ЛО 04 0116.07.2015 Имеются противопоказания Необходима консультация специалиста» (далее по тексту - реклама «компания ЛОРАН Прием врачей-2»).

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О

рекламе», рекламой признается информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирования или поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

Таким образом, распространяемая вышеуказанным способом информация: «компания ЛОРАН Прием врачей -1», «компания ЛОРАН Прием врачей - 2» и «Новосибирская Клиника «X-LAB» является рекламой, так как она публична, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания и формирование интереса к объекту рекламирования - медицинским услугам, что способствует продвижению их на рынке.

В соответствии с приложением к приказу Минздравсоцразвития РФ от 27.12.2011 № 1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» указанные в вышеназванной рекламе услуги «массаж», «лечение алкогольной зависимости» являются медицинскими услугами.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинская услуга – это медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

В соответствии с пунктом 7.1 Номенклатурной классификацией медицинских изделий, утвержденной приказом Минздрава России от 06.06.2012 №4н, «аппараты слуховые и сопутствующие изделия» относятся к медицинским изделиям для оториноларингологии.

Требования, предъявляемые к рекламе лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, методов народной медицины установлены статьей 24 Закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 24 Закона «О рекламе» реклама лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов. В рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах и при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд и должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

Площадь рекламного пространства рекламы «Новосибирская Клиника «X-LAB» на стр.29 газеты «Листок» №38 (842) от 23 сентября 2015г., №39 (843) от 30 сентября 2015г. составляет 3364 кв.мм, площадь имеющегося в данной рекламе предупреждения о наличии противопоказаний и необходимости консультации специалиста – 42 кв.мм, что составляет 1,25% общей рекламной площади рекламы

«Новосибирская Клиника «X-LAB».

Площадь рекламного пространства рекламы «компания ЛОРАН Прием врачей - 1» на стр. 1 газеты «Листок» №38 (842) от 23 сентября 2015г. и рекламы «компания ЛОРАН Прием врачей - 2» №39 (843) от 30 сентября 2015г. составляет 2574 кв.мм, площадь имеющегося в данной рекламе предупреждения о необходимости консультации специалиста – 87 кв.мм, что составляет 3,38% общей рекламной площади рекламы «компания ЛОРАН Прием врачей -1» и рекламы «компания ЛОРАН Прием врачей - 2».

Таким образом, вышеизложенное свидетельствует о том, что реклама «компания ЛОРАН Прием врачей -1», «компания ЛОРАН Прием врачей - 2» и «Новосибирская Клиника «X-LAB», распространяемая в газете «Листок» №38 (842) от 23 сентября 2015г., №39 (843) от 30 сентября 2015г. не соответствует требованиям ч.7 ст.24 Закона «О рекламе».

На стр.7 газеты «Листок» №38 (842) от 23 сентября 2015г., №39 (843) от 30 сентября 2015г. распространена информация следующего содержания: «МирАж г. Горно-Алтайск Коммунистический, 80 2-37-09 8-963-511-8989 с. Майма ул. Ленина, 16 23-3-17 8-906-970-6774 СОТОВЫЙ ПРОЗРАЧНЫЙ ПОЛИКАРБОНАТ ЦВЕТНОЙ. ТОЛЩИНА 4,6,8,10 мм, ПОД ЗАКАЗ до 32 мм, ПЛАСТИК ПВХ, ОРГСТЕКЛО, ПОЛИКАРБОНАТ МОНОЛИТНЫЙ цены действительны на момент выхода публикации» (далее по тексту реклама «Мираж»).

Таким образом, вышеназванная информация, распространенная в газете «Листок», характеризуется совокупностью признаков, установленных в пункте 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», и является рекламой.

В протоколе об административном правонарушении 13/р от 01.09.2016г. сделан вывод, что вышеуказанная реклама не соответствует требованиям ст. 16 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», согласно которой при размещении текста рекламы в периодических печатных изданиях, не специализирующихся на сообщениях и материалах рекламного характера, должно сопровождаться пометкой «реклама» или пометкой «на правах рекламы». Объем рекламы в таких изданиях должен составлять не более чем сорок процентов объема одного номера периодических печатных изданий. Требование о соблюдении указанного объема не распространяется на периодические печатные издания, которые зарегистрированы в качестве специализирующихся на сообщениях и материалах рекламного характера и на обложке и в выходных данных которых содержится информация о такой специализации.

Как следует из свидетельства о государственной регистрации средства массовой информации ПИ «ФС 77-36181 от 17.04.2009, информационно-аналитический еженедельник «Листок» зарегистрированным в качестве специализирующегося на сообщениях и материалах рекламного характера периодическим печатным изданием не является, на обложке и в выходных данных газеты «Листок» №38 (842) от 23 сентября 2015г., №39 (843) от 30 сентября 2015г. информации о такой специализации также не имеется. В связи с чем, на данное периодическое издание распространяются вышеуказанные требования о необходимости сопровождения сообщений и материалов рекламного характера пометкой «реклама» или пометкой «на правах рекламы».

Вместе с тем, на стр.7 газеты «Листок» №38 (842) от 23 сентября 2015г., №39 (843) от 30 сентября 2015г., содержащей рекламную информацию «Мираж», отсутствует пометка «реклама», «на правах рекламы». Названная реклама такую пометку не содержит.

Таким образом, при распространении в газете «Листок» №38 (842) от 23 сентября 2015г., №39 (843) от 30 сентября 2015г. вышеназванной рекламы допущены нарушения требований ст. 16 Закона «О рекламе».

Из выходных данных газеты «Листок», в том числе №38 (842) от 23 сентября 2015г., №39 (843) от 30 сентября 2015г. следует, что издателем газеты «Листок» является ООО «Листок», соответственно, данное юридическое лицо является распространителем рекламы, размещенной в указанной газете.

Таким образом, все вышеперечисленное свидетельствует, что ООО «Листок» (издатель газеты «Листок»), являясь распространителем рекламы, при распространении в газете «Листок» №38 (842) от 23 сентября 2015г., №39 (843) от 30 сентября 2015г. рекламы «ДОСТАВКА СУХИХ ДРОВ», «УГОЛЬ», «УГОЛЬ КУЗБАСС» допущены нарушения требований ст. 8 Закона о рекламе, при распространении рекламы «Мираж» ст. 16 Закона о рекламе, а при распространении рекламы «Новосибирская Клиника «X-LAB», «компания ЛОРАН Прием врачей-1», «компания ЛОРАН Прием врачей-2» допущены нарушения ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

Согласно ч. 4 ст. 38 Закона о рекламе нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 7 статьи 38 Закона о рекламе предусмотрено, что рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 3 части 4, пунктом 6 части 5, частями 9, 10, 10.1 и 10.2 статьи 5, **статьями 7 - 9, 12, 14 - 18**, частями 2 - 4 и 9 статьи 19, частями 2 - 6 статьи 20, частями 2 - 5 статьи 21, **частями 7 - 9 статьи 24**, статьей 25, частями 1 - 5 статьи 26, частями 2 и 5 статьи 27, частями 1, 4, 7, 8, 11 и 13 статьи 28, частями 1, 3, 4, 6 и 8 статьи 29, частями 1 и 2 статьи 30.1 данного Федерального закона.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, в соответствии с которой нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 данной статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 данного Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере 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.

Пояснений ООО «Листок» по данному делу представлено не было.

Факт совершения 23 сентября 2015г. и 30 сентября 2015г. административного правонарушения ООО «Листок» (ИНН 0411169155, ОГРН 1140411001972) подтверждается материалами данного административного дела, которыми установлено, что в номере 38 (842) и 39 (843) размещена реклама, не

соответствующая требованиям ст. 8, ст. 16, ч.7 ст. 24 Закона о рекламе.

Срок давности привлечения ООО «Листок» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение рекламного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, предусмотренных ст. 4.2, 4.3 КоАП, не выявлено.

Согласно статье 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 данного 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 данного Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 данной статьи.

ООО «Листок» было привлечено к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства по ч. 1,5 ст. 14.3 КоАП РФ (постановления № 3/р, №4/р, № 5/р от 15.10.2015г., постановления № 3/р, № 4/р, № 5/р от 29.04.2016г., , постановление № 2/р от 26.05.2016г., постановление №9/р от 11.08.2016г.).

На основании вышеизложенных обстоятельств рассматриваемое административное правонарушение ООО «Листок» не может быть признано впервые совершенным. Таким образом, применить статью 4.1.1 КоАП РФ к ООО «Листок» не представляется возможным.

Согласно статье 2.9 КоАП при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 18 постановления от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» разъяснил, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

При этом согласно пункту 18.1 данного постановления Пленума квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в распространении ООО «Листок» ненадлежащей рекламы, что посягает на установленный порядок в области распространения рекламы, а также нарушает права неопределенного круга лиц, в связи с чем рассматриваемое правонарушение не может расцениваться как малозначительное.

Руководствуясь статьями 2.1, 2.10, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать юридическое лицо ООО «Листок» (ИНН 0411169155, ОГРН 1140411001972) виновным в совершении административного правонарушения в связи с размещением в газете «Листок» №38 (842) от 23 сентября 2015г., №39 (843) от 30 сентября 2015г. рекламы, не соответствующей требованиям ст. 8, ст. 16, ч.7 ст. 24 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 назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере ста тысяч рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП 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.

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

Согласно приказу ФАС России от 06.04.2016 № 418/16 «Об осуществлении Федеральной антимонопольной службой и территориальными органами ФАС России бюджетных полномочий главного администратора (администратора) доходов федерального бюджета» **штраф должен быть перечислен по платежным реквизитам:** ОКТМО 84701000, ИНН/КПП 0411073679/041101001 УФК по Республике Алтай (Управление федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай), банк получателя: Отделение - НБ Республики Алтай г.Горно-Алтайск, р/с 40101810500000010000, код платежа 16111626000016000140, БИК 048405001, л/с 04771212170. Вид платежа: - штраф за нарушение рекламного законодательства.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу: **(38822) 4-71-39**.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

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 вышестоящему должностному лицу либо

в Арбитражный суд Республики Алтай 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.