

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 54-14.3 ч.1/16

об административном правонарушении

26 мая 2016 года

г. Челябинск

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России), <...> рассмотрев материалы административного дела № 54-14.3 ч.1/16, возбужденного в отношении <...>

– <...> по факту размещения 12 декабря 2015 года на Интернет-сайте [www.74gradusa.ru](http://www.74gradusa.ru) ненадлежащей рекламной информации: «Доставка алкоголя в Челябинске круглосуточно...» с нарушением требования пункта 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

в отсутствие <...>, надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела и не заявившего ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие,

в присутствии главного специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России <...>,

исследовав материалы дела,

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило заявление физического лица о размещении рекламы доставки алкогольной продукции в сети Интернет, в том числе на Интернет-сайте [www.74gradusa.ru](http://www.74gradusa.ru).

Челябинским УФАС России осуществлен осмотр Интернет-сайта [www.74gradusa.ru](http://www.74gradusa.ru), о чем составлен акт № 91-2015 от 18.12.2016. В результате осмотра установлено, что на Интернет-сайте [www.74gradusa.ru](http://www.74gradusa.ru) размещается информация о доставке алкогольной продукции на дом.

По сведениям ЗАО «Региональный сетевой информационный центр», представленным на запрос Челябинского УФАС России администратором домена [74gradusa.ru](http://74gradusa.ru) с 19.07.2014 и по настоящее время является <...> (г. Челябинск).

Челябинским УФАС России в отношении <...> возбуждено дело по признакам нарушения пункта 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

<...> в объяснениях указал, что он зарегистрировал доменное имя [74gradusa.ru](http://74gradusa.ru), за поддержание которого перечисляет регистратору доменного имени платежи. Указанный на Интернет-сайте [www.74gradusa.ru](http://www.74gradusa.ru) номер телефона 8 (351) 90-606-90 также принадлежит ему. В качестве индивидуального предпринимателя он не зарегистрирован и свою деятельность намеревался осуществлять как физическое лицо. На данном сайте он разместил информацию о том, что алкоголь нельзя купить через сайт [www.74gradusa.ru](http://www.74gradusa.ru), алкоголь предоставляется в займы посредством заключения договора беспроцентного вещевого займа. Для чего необходимо позвонить по номеру телефона 8(351) 90-606-90 и назвать товар, который планируется взять в займы. Курьер приобретает товар в одном из алкомаркетов города Челябинска и привозит его заказчику, заказчик оплачивает стоимость алкогольной продукции, указанную в кассовом чеке алкомаркета и дополнительно оплачивает 200 рублей за доставку. При этом заказчик должен заключить договор беспроцентного вещевого займа на алкогольную продукцию. В случае неисполнения условий договора денежный залог, то есть сумма, указанная в кассовом чеке алкомаркета, остается у службы доставки. Считает, что размещенная на данном сайте информация не является рекламой услуг по доставке алкогольной продукции. Пояснил, что фактически не было сделано ни одного заказа в связи с отсутствием спроса, доставка продукции не производилась, договоры беспроцентного вещевого займа не заключались. Сайт функционирует в настоящее время, однако какая-либо деятельность по доставке не ведется.

Челябинским УФАС России установлено следующее.

На Интернет-сайте [www.74gradusa.ru](http://www.74gradusa.ru) 18 декабря 2015 года размещена информация:

«Доставка алкоголя в Челябинске круглосуточно 8 (351) 90-606-90...»,

«Мы гарантируем качество всей алкогольной продукции в нашем баре. [74gradusa.ru](http://74gradusa.ru) доставляет только настоящий, оригинальный алкоголь, приобретенный в алкомаркетах города Челябинска...»,

«Большой ассортимент. В нашем баре большой ассортимент алкогольной продукции. У нас вы сможете заказать доставку всего, чего пожелаете... начиная с Русской водки и заканчивая Чешским абсентом. Наш оператор поможет сделать вам выбор, исходя из ваших предпочтений...»,

«Вам просто нужно сделать один звонок по номеру 90-606-90 и в скором времени курьер позвонит в вашу дверь. Девиз нашей доставки – качественный алкоголь за короткий срок!...»,

«Ассортимент вы можете уточнить у оператора по телефону 8 (351) 90-606-90. В связи с обращениями правообладателей товарных знаков, мы не можем разместить ассортимент в нашей группе и на сайте [74gradusa.ru](http://74gradusa.ru)...»,

«Мы гарантируем качество всей алкогольной продукции в нашем баре...»,

«Как работает доставка. 1) Вы звоните нам по номеру 8 (351) 90-606-90. Выбираете какую бутылку вы хотите взять у нас в займы. 2) Мы доставляем бутылку Вам по указанному Вами адресу. 3) Мы заключаем «Договор беспроцентного вещевого займа» (вам нужно будет только сообщить ФИО и расписаться). 4) Оставив залог, Вы получаете бутылку алкоголя. 5) В случае неисполнения условий договора

денежный залог остается у нас».

Факт размещения указанной рекламы подтверждается протоколом осмотра № 91-2015 от 18 декабря 2015 года.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламой понимается 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.

Анализ информации, размещенной на Интернет-сайте [www.74gradusa.ru](http://www.74gradusa.ru) позволяет сделать выводы о том, что на сайте размещаются сведения о доставке алкогольной продукции, в том числе Русской водки, Чешского абсента по городу Челябинску.

Данная информация предназначена для неопределенного круга лиц, формирует и поддерживает интерес к конкретной услуге - доставке алкоголя, имеет конечной целью реализацию данных услуг, следовательно, указанная информация является рекламой.

В соответствии с пунктом 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещены законодательством Российской Федерации.

В силу пункта 3 статьи 2 Федерального закона «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Оборотоспособность объектов гражданских прав определена статьей 129 Гражданского кодекса Российской Федерации. Объекты гражданских прав могут свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства (наследование, реорганизация юридического лица) либо иным способом, если они не изъяты из оборота или не ограничены в обороте. Виды объектов гражданских прав, нахождение которых в обороте не допускается (объекты, изъятые из оборота), должны быть прямо указаны в законе. Виды объектов гражданских прав, которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота либо нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению (объекты, ограниченно оборотоспособные), определяются в порядке, установленном законом.

В силу статьи 26 Федерального закона от 22.11.1995 N 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» в области производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции запрещается нарушение установленных законом правил розничной продажи алкогольной продукции.

Согласно пункту 5 Правил продажи товаров дистанционным способом, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 27 сентября 2007 г. N 612 (далее - Правила) не допускается продажа дистанционным способом алкогольной продукции, а также товаров, свободная реализация которых запрещена или ограничена законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 2 Правил «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 с использованием сетей почтовой связи, сетей электросвязи, в том числе информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», а также сетей связи для трансляции телеканалов и (или) радиоканалов, или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром или образцом товара при заключении такого договора.

В силу пункта 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. При оплате товаров покупателем в безналичной форме или продаже товаров в кредит (за исключением оплаты с использованием банковских платежных карт) продавец обязан подтвердить передачу товара путем составления накладной или акта сдачи-приемки товара.

В соответствии с письмом Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека от 12.10.2007 N 0100/10281-07-32 «О контроле за соблюдением Правил» продажа товаров вне стационарных мест торговли непосредственно по месту нахождения потребителя является одним из условий дистанционного способа продажи товаров.

Частью 3 статьи 14.16 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность за нарушение иных правил розничной продажи алкогольной и спиртосодержащей продукции (то есть правил, ответственность за нарушение которых не предусмотрена частями 1 - 2.1 данной статьи).

Таким образом, дистанционная продажа алкогольной продукции является видом деятельности, запрещенным законодательством Российской Федерации.

В данном случае, заказ на доставку алкогольной продукции совершается по телефону 8 (351) 90-606-90, указанному в качестве оператора, принимающего заявки, на Интернет-сайте [www.74gradusa.ru](http://www.74gradusa.ru), то есть с использованием сетей электросвязи, что является дистанционным способом продажи алкогольной продукции. Курьер за собственные денежные средства приобретает товар (алкогольную продукцию) в магазине (алкомаркете). По факту доставки товара курьеру заказчиком оплачивается полная стоимость алкогольной продукции и отдельная дополнительная плата в размере 200 рублей за доставку товара.

Таким образом, реклама услуги по доставке алкогольной продукции, то есть услуг по продаже дистанционным способом алкогольной продукции, запрещенных законодательством Российской Федерации, размещенная на Интернет-сайте [www.74gradusa.ru](http://www.74gradusa.ru) нарушает требования пункта 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Доводы <...> о том, что на Интернет-сайте [www.74gradusa.ru](http://www.74gradusa.ru) размещается информация о доставке алкогольной продукции, а не о продаже алкогольной продукции не приняты по следующим основаниям.

Как следует из полученных пояснений и материалов, при заказе алкогольной продукции до потребителя доставляется заказанный им товар, который оплачивается.

Таким образом, факт заключения договора купли-продажи алкогольной продукции, указание сведений о доставке не меняет в данном случае существа сделки, то есть дистанционного способа продажи товара.

В материалах дела отсутствуют доказательства о наличии договорных отношений между магазинами (алкомаркетами), реализующими товары своим конечным потребителям и <...> (служба доставки) по организации доставки товаров и сбора наложенных платежей, перечисление их организациям торговли.

В соответствии с частями 6,7 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» несут рекламодатель и рекламораспространитель.

Статьей 3 Федерального закона «О рекламе» установлено, что рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, а рекламодателем – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем рассматриваемой рекламы следует признать <...> администратора домена www.74gradusa.ru, осуществляющего услуги модерации и наполнение сайта информацией, что подтверждается письмом ЗАО «Региональный Сетевой Информационный центр» вх. № 19043 от 24.12.2015.

Согласно пункту 1.1. Правил регистрации доменных имен в доменах .RU и .RF, утвержденных решением АНО «Координационный центр национального домена сети Интернет» № 2011-18/81 от 05.10.2011 (далее – Правила регистрации) администратор – пользователь, на имя которого зарегистрировано доменное имя в Реестре, администрирование – осуществление администратором прав и обязанностей, установленных настоящими Правилами регистрации.

В силу пункта 2.13 Правил регистрации, если для целей регистрации и/или администрирования доменного имени пользователь вступает в договорные отношения с третьими лицами (посредниками), то взаимные права и обязанности пользователя и регистратора, предусмотренные Правилами и условиями оказания услуг регистратора, возникают с момента получения регистратором заявки пользователя. При этом все риски, связанные с ненадлежащими действиями или бездействием посредника, лежат на пользователе, если иное не установлено действующим законодательством.

Ответственность за содержание информации на Интернет-ресурсе несет администратор доменного имени. Данная позиция подтверждается судебной практикой, например, по делу № А40-27253/11.

Распространение ненадлежащей рекламы также установлено решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 17 февраля 2016 года.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 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 пятьсот рублей; должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста до пятисот тысяч рублей.

Статья 1.5. КоАП РФ устанавливает, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

21 апреля 2016 года должностным лицом Челябинского УФАС России составлен протокол об административном правонарушении и возбуждено дело об административном правонарушении в отношении <...> по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Поводом к возбуждению административного дела послужило непосредственное обнаружение должностным лицом Челябинского УФАС России достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

Материалами дела установлено, что Довгополов И.А. в отсутствие объективно непреодолимых препятствий, имел реальную возможность не размещать на Интернет-сайте www.74gradusa.ru рекламу: «Доставка алкоголя в Челябинске круглосуточно...» однако им не были приняты соответствующие меры, что доказывает факт наличия у <...> вины в совершении вменяемого ему нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

<...> осознавал противоправный характер своих действий при размещении на Интернет-сайте www.74gradusa.ru рекламы: «Доставка алкоголя в Челябинске круглосуточно...» с нарушением требования пункта 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», предвидел их вредные последствия и желал наступления таких последствий или сознательно их допускал либо относился к ним безразлично.

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет один год со дня совершения административного правонарушения (часть 1 статьи 4.5 КоАП РФ).

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 5 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда РФ от 8.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» рассматривая дела о привлечении лиц к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе, суды должны учитывать, что срок давности привлечения к административной ответственности начинается течь с момента совершения такого правонарушения, а не с момента принятия антимонопольным органом решения о нарушении законодательства о рекламе.

Актом осмотра № 91-2015 от 18 декабря 2015 года, составленным специалистами Челябинского УФАС России зафиксировано нарушение рекламного законодательства 18 декабря 2015 года.

Таким образом, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ годичный срок давности для привлечения к <...> административной ответственности в связи с размещением рассматриваемой рекламы истекает 18 декабря 2016 года, в связи с чем, привлечение <...> к административной ответственности осуществляется в пределах срока давности.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих надлежащему соблюдению <...> требований законодательства РФ о рекламе, Челябинским УФАС России не выявлено.

У <...> отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно – для соблюдения требований пункта 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе». Однако <...> не принял необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

При таких обстоятельствах <...> признается виновным в совершении административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, исключающих вину <...> в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность, предусмотренным пунктом 7 части 1 статьи 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в данном случае, является исполнение <...> до вынесения постановления по делу об административном правонарушении предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему Челябинским УФАС России.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

От <...> каких-либо ходатайств при рассмотрении дела об административном правонарушении не поступило.

С учетом изложенного, принимая во внимание привлечение <...> к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства впервые, устранение нарушения, что подтверждается скрин-шотами Интернет-сайта [www.74gradusa.ru](http://www.74gradusa.ru), ему может быть назначено минимальное наказание, предусмотренное санкцией части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а именно – административный штраф в размере двух тысяч рублей.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать <...> (\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_  
\_\_\_\_\_  
\_\_\_\_\_)

виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к <...> административное наказание в виде административного штрафа за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в размере **2 000 (две тысячи) рублей**.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Сумма штрафа должна быть перечислена в доход федерального бюджета по следующим реквизитам: КБК 16111626000016000140, ОКТМО 75701000 на счет органа федерального казначейства: УФК по Челябинской области (для Челябинского УФАС России), отделение Челябинск, БИК 047501001, р/с 40101810400000010801, ИНН 7453045147, КПП 745301001.

В силу части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

Согласно части 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

После уплаты штрафа копии документов, свидетельствующих об уплате административного штрафа, просим представить в Челябинское УФАС России по факсу (351) 263-18-39 либо по адресу г. Челябинск, пр. Ленина, д. 59, каб. 325.

Постановление объявлено 26 мая 2016 года в отсутствие <...>.

Руководитель

<...>