ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области

почтовый адрес: пр. Победы, 24,

г. Южно-Сахалинск, 693007

юридический адрес: пр. Победы, 24,

г. Южно-Сахалинск, 693007

тел. (4242) 46-55-66, 46-55-69, факс (4242) 46-55-67

e-mail: to65@fas.gov.ru

_____ № _____

На № _____ от _____

Законному представителю

ООО «Сах.ком»

693006, г. Южно-Сахалинск,

Ул. Ленина, д. 317-б

Телефон: 51-11-02

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 08-АП137/2018 о назначении административного наказания

21 января 2019 года г. Южно-Сахалинск

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области <…>, рассмотрев Протокол № 08-АП137/2018 об административном правонарушении от 06.12.18 и материалы дела об административном правонарушении № 08-АП137/2018 в

отношении юридического лица – общества с ограниченной ответственностью «Сах.ком» (ОГРН 1046500642264, ИНН/КПП 6501153030/650101001, юридический адрес: 693006, Сахалинская область, ул. Ленина, д. 317Б, зарегистрирован в качестве юридического лица 18.10.2014 МИФНС № 1 по Сахалинской области), по признакам нарушения части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области 21.08.2018 (вх. №2833) поступило обращение <…>

- данного обращения следует, что на сайте https://sakhalin.info размещён рекламно-информационный баннер следующего содержания «Строй-Бетон, бетоны и растворы, доставка по югу Сахалина, услуги бетононасоса» с признаками нарушения ст. 8 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

По данному факту установлено следующее.

К отношениям в сфере рекламы независимо от места ее производства, если распространение рекламы, осуществляется, на территории Российской Федерации применяются положения Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Статья 3 ФЗ «О рекламе» содержит основные понятия, используемые в названном законе.

Так, 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. Под объектом рекламирования 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. Рекламодатель –

изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо. Рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В письме ФАС России от 20.06.2018г. №АД/45557/18 разъяснено, что под неопределённым кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Таким образом, распространяемая вышеуказанным способом информация «Строй-бетон» является рекламой, так как она публичная, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания и формирования интереса к объекту рекламирования - товару, что способствует продвижению его на рынке.

В соответствии со статьей 8 ФЗ «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 Постановлением Правительства РФ 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 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 либо образцом товара при заключении такого договора.

Положения статьи 26.1 (пункты 1 и 2) Закона Российской Федерации от 07.02.1992 N 2300-1 "О защите прав потребителей" содержат

аналогичные условия.

Правилами предусмотрено, что покупатель передает продавцу сообщение о своем намерении приобрести товар, в котором должны быть указаны вид услуги, время ее исполнения и стоимость, обязательства покупателя (пункт 14). С момента получения продавцом соответствующего сообщения у продавца возникают обязательства по передаче товара, иные обязательства, связанные с передачей товара (пункт 18).

В данном случае реклама содержит информацию о рекламируемом товаре, о телефонных номерах, с использованием которых потребитель может в соответствии с абзацем 4 пункта 2 Правил узнать о существенных условиях договора купли-продажи. Для заключения договора купли-продажи покупателю достаточно сообщить продавцу о намерении приобрести товар, в данном случае посредством телефонного звонка.

При заказе рекламируемого на сайте https://sakhalin.info товара "Строй-Бетон" у покупателя отсутствует прямой, непосредственный контакт с товаром, либо его образцом. Следовательно, рассматриваемая реклама является рекламой товаров при дистанционном способе их продаж.

В нарушение требований ст. 8 Закона о рекламе в рекламе "Строй-Бетон" отсутствуют сведения о продавце этих товаров: наименование, 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.

ООО «Сах.ком» представлен утверждённый макет баннера, в 7 кадре рекламного баннера, представлены контактные данные ООО «Строй-Бетон»: телефон 28-00-86, электронная почта beton@rosstroy.biz, адрес интернет-сайта www.beton65.ru.

В соответствии с пунктом 2 Правил продажи товаров дистанционным способом, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 N 612 (далее - Правила), под продажей товаров дистанционным способом понимается 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 либо образцом товара при заключении такого договора.

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.

В результате осмотра Интернет-сайта www.beton65.ru. (акт осмотра Интернет-сайта от 04.10.2018 прилагается к материалам дела) установлено, что товары можно заказать на данном сайте. Следовательно, продажа товаров осуществляется дистанционным способом продажи.

На основании изложенного должностное лицо Сахалинского УФАС России приходит к выводу о том, что порядок покупки товаров, представленных на указанном в рекламе сайте www.beton65.ru, отвечает всем признакам дистанционного способа продажи и, следовательно, к указанной рекламе применяются требования статьи 8 ФЗ "О рекламе".

Таким образом, в рассматриваемой рекламе при дистанционном способе продажи товаров отсутствует информация о продавце товаров (наименование, место нахождения, 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), что не соответствует требованиям статьи 8 ФЗ "О рекламе".

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе 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.

Таким образом, в действиях ООО «Сах.ком» имеется состав

административного правонарушения предусмотренный частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Решение по делу о нарушении законодательства РФ о рекламе №08-Р19/2018 изготовлено в полном объеме 08.10.2018.

Определение о возбуждении дела об административном правонарушении №08-АП137/2018 и проведении административного расследования направлено законному представителю ООО «Сах.ком» письмом от 06.11.2018 №08-4901.

Протокол об административном правонарушении составлен в отношении ООО «Сах.ком» 06.12.2018г.

Определением от 06.12.2018. назначено место и время рассмотрения дела об административном правонарушении – 19.12.2018г. в 11 час. 30 мин. по адресу: г. Южно-Сахалинск, проспект Победы, 24.

Копия протокола по делу об административном правонарушении и определения о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении направлена в адрес законного представителя ООО «Сах.ком» письмом от 07.12.2018г. №08-5478.

Определением от 19.12.2018 срок рассмотрения дела об административном правонарушении №08-АП137/2018 продлен в связи с отсутствием сведений о надлежащем извещении законного представителя ООО «Сах.ком», назначено место и время рассмотрения дела об административном правонарушении – 21.01.2019 г. в 11 час. 00 мин.

Копия определения о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении направлена в адрес ООО «Сах.ком» письмом от 20.12.2018 №08-5707.

Время совершения правонарушения: 08.08.2018 (согласно акту об оказанных услугах №57756 от 04.09.2018)

Место совершения правонарушения: 693006, Сахалинская область, г. Южно-Сахалинск, ул. Ленина, д. 317-б.

Дело об административном правонарушении рассмотрено в присутствии защитника ООО «Сах.ком» <…> по доверенности от 07.12.2018.

В ходе рассмотрения данного дела в соответствии со статьей 24.1 КоАП РФ всесторонне и полно исследованы материалы дела о

совершении административного правонарушения.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении в соответствии со статьей 24.5 КоАП РФ, при рассмотрении дела не установлено.

Обстоятельств, смягчающих либо отягчающих административную ответственность юридического лица – ООО «Сах.ком», не установлено.

В ходе рассмотрения дела рассмотрен вопрос о допустимости применения ст. 2.9 КоАП РФ. Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5).

В силу статьи 3.1 КоАП РФ целью административного наказания является предупреждение совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами, установление административного наказания и определение его вида и размера в каждом конкретном случае должно основываться на конституционных принципах справедливости наказания и его соразмерности совершенному правонарушению.

В данных обстоятельствах применение статьи 2.9 КоАП РФ является невозможным.

Помимо изложенного, прекращение дела по малозначительности может способствовать формированию неправомерного поведения данного субъекта права в будущем, поэтому имеет место существенная угроза охраняемым общественным отношениям.

При таких обстоятельствах, должностное лицо, рассматривающее дело об административном правонарушении в отношении юридического лица – ООО «Сах.ком», считает, что основания для

освобождения последнего от административной ответственности в связи с малозначительностью отсутствуют.

Вместе с тем, в соответствии со статьей 4.1.1. КоАП РФ лицам являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства, 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.

ООО «Сах.ком» является субъектов малого предприятия, с 01.08.2016 включен в реестре малого и среднего предпринимательства.

Однако при рассмотрении дела об административном правонарушении, должностным лицом Сахалинского УФАС России установлено, что ООО «Сах.ком» ранее привлекалось к административной ответственности по ст. 14.3 КоАП РФ (дела об административных правонарушениях №08-АП114/2018, 08-АП124/2018, 08-АП141/2018).

На основании вышеизложенного применение ст. 4.1.1 является невозможным.

Учитывая обстоятельства дела, руководствуясь ч. 5 ст. 14.3, 23.48, 29.9 - 29.13, КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо – обществом с ограниченной ответственностью «Сах.ком» (ОГРН 1046500642264, ИНН/КПП 6501153030/650101001, юридический адрес: 693006, Сахалинская область, ул. Ленина, д. 317Б, зарегистрирован в качестве юридического лица 18.10.2014 МИФНС № 1 по Сахалинской области) нарушившим ст. 8 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О

рекламе» и виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ назначить юридическому лицу – обществу с ограниченной ответственностью «Сах.ком» (ОГРН 1046500642264, ИНН/КПП 6501153030/650101001, юридический адрес: 693006, Сахалинская область, ул. Ленина, д. 317Б, зарегистрирован в качестве юридического лица 18.10.2014 МИФНС № 1 по Сахалинской области) административное наказание в виде штрафа в размере 100 000(сто тысяч) рублей.

Согласно п. 1 ст. 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 ст. 31.5 настоящего Кодекса.

3. Сумму штрафа надлежит оплатить путём перечисления средств в соответствии с банковскими реквизитами:

ИНН 6501026378

КПП 650101001

УФК по Сахалинской области (Сахалинское УФАС России л/с 03611253130)

р/с 40101810900000010000

ОТДЕЛЕНИЕ ЮЖНО-САХАЛИНСК Г. ЮЖНО-САХАЛИНСК

БИК 046401001

ОКТМО 64701000

КБК: 161 1 16 26000 01 6000 140

УИН: 16153012100001510571

- штрафы за нарушение законодательства о рекламе.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа юридическому лицу –

обществу с ограниченной ответственностью «Сах.ком» надлежит представить в Сахалинское УФАС России копии платежных документов.

Настоящее постановление вручить представителю нарушителя и разъяснить, что в соответствии с ч. 1 ст. 30.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается судье, в орган, должностному лицу, которыми вынесено постановление по делу и которые обязаны в течение трех суток со дня поступления жалобы направить ее со всеми материалами дела в соответствующий суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу.

Согласно ч. 3 ст. 30.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях жалоба может быть подана непосредственно в суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, уполномоченному ее рассматривать.

В соответствии с ч. 5 ст. 30.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях жалоба на постановление по делу об административном правонарушении государственной пошлиной не облагается.

В соответствии с п. 1 ст. 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ч. 1 ст. 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.

Руководитель управления <…>