

ООО «Алькор и Ко»

119261, г. Москва,
Ленинский пр-кт, 72/2

117452, г. Москва,
Симферопольский б-р, д. 28,
стр. 2

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 47
о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 4-14.3-240/77-14

«28» мая 2014 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее – Московского УФАС России) (...), рассмотрев протокол № А-48 от 16.05.2014 и материалы дела об административном правонарушении № 4-14.3-240/77-14, возбужденного в отношении ООО «Алькор и Ко», в связи с нарушением ч. 7 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), выразившимся в распространении 01.07.2013 на телефонный номер физического лица рекламы следующего содержания: «Только в июле! Скидка по дисконтной карте удваивается! www.letu.ru», в которой отсутствует часть существенной информации об объекте рекламирования, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), в присутствии представителя ООО «Алькор и Ко» (...) (доверенность от 05.05.2014),

УСТАНОВИЛ:

ООО «Алькор и Ко» является юридическим лицом действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц за основным государственным регистрационным номером 1027739498324, ИНН 7729265128.

ООО «Алькор и Ко» 01.07.2013 распространило на телефонный номер физического лица посредством отправки смс-сообщения рекламу следующего содержания: «Только в июле! Скидка по дисконтной карте удваивается! www.letu.ru», в которой отсутствует часть существенной информации об объекте рекламирования.

Решением Комиссии Московского УФАС России по рассмотрению дела № 3-5-128/77-13 о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе от 19.02.2014 в рекламе следующего содержания: «Только в июле! Скидка по дисконтной карте удваивается! www.letu.ru», установлен факт нарушения ч. 7 ст. 5 ФЗ «О рекламе», выразившийся в распространении 01.07.2013 посредством использования телефонной связи рекламы, в которой отсутствует часть существенной информации об объекте рекламирования.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объектом рекламирования является 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. В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Закона о рекламе товаром является продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация «Только в июле! Скидка по дисконтной карте удваивается! www.letu.ru», распространенная 01.07.2013 по сетям электросвязи в форме sms-сообщения, содержит сведения о размере скидок на товары ООО «Алькор и Ко» (парфюмерия и косметика, реализуемая в магазинах «Л'Этуаль») и информацию об интернет сайте продавца, стимулирует потребителей к приобретению таких товаров.

Проведение данной акции подтверждается письменными пояснениями ООО «Алькор и Ко», а также представленным Руководством для сотрудников магазинов по акции с 01 по 31 июля 2013 г. Исходя из содержания данного Руководства, акция в полной мере направлена на увеличение продаж товаров ООО «Алькор и Ко», в том числе продукции собственной торговой марки.

Указанная информация в полной мере отвечает определению рекламы в понимании ФЗ «О рекламе», содержит объект рекламирования.

Распространение рекламы «Только в июле! Скидка по дисконтной карте удваивается! www.letu.ru» в форме sms-сообщений 01.07.2013 осуществлялось на основании Договора № 0109081200 от 01.09.2008, заключенным между ООО «Алькор и Ко» и ООО «Раппорто», предметом которого является передача контента ООО «Алькор и Ко», в том числе sms-сообщений.

Факт поступления рекламы в форме sms-сообщения 01.07.2013 на мобильный телефон заявителя подтверждается также письменными пояснениями заявителя, представленными в материалы дела № 3-5-128/7-13.

Таким образом, установлен факт распространения 01.07.2013 рекламы по сетям электросвязи в форме sms-сообщения «Только в июле! Скидка по дисконтной карте удваивается! www.letu.ru».

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Таким образом, ООО «Алькор и Ко» является рекламодателем рекламы «Только в июле! Скидка по дисконтной карте удваивается! www.letu.ru», распространенной 01.07.2013 в форме sms-сообщения.

Согласно ч. 6 ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 5 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

В соответствии с ч. 7 ст. 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.

В рекламе «Только в июле! Скидка по дисконтной карте удваивается! www.letu.ru» отсутствует часть существенной информации о рекламируемых товаре: парфюмерии и косметике, которая продавалась в процессе акции со дополнительной (двойной) скидкой и об условиях ее приобретения, что могло ввести в заблуждение потребителей рекламы.

Информация «Скидка по дисконтной карте удваивается!» содержит в себе одно из условий рассматриваемой акции, проводившейся с 01 по 31 июля 2013 г., направленное на привлечение внимание потребителя.

Информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре, об условиях его приобретения.

В тексте рассматриваемой рекламы отсутствует указание на то, что подробности о проводимой акции и полный перечень товаров, на который данная акция распространяется размещен на сайте www.letu.ru, в определенном разделе. В sms-сообщении указано только наименование сайта без соответствующих разъяснений, т.е. потребителю не предлагается получить полную и достоверную информацию путем обращения на официальный сайт рекламодателя, следовательно, потребитель может сделать вывод, что вся

существенная информация о покупке любых товаров с двукратной скидкой уже приведена в sms-сообщении, что и ввело в заблуждение потребителя рекламы (заявителя).

Таким образом, рекламодатель не предпринял все зависящие от него меры по недопущению введения потребителей в заблуждение при распространении рекламы «Только в июле! Скидка по дисконтной карте удваивается! www.letu.ru».

На основании изложенного, установлено нарушение ООО «Алькор и Ко» ч. 7 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

Ответственность за невыполнение требований установленных ч. 7 ст. 5 ФЗ «О рекламе», предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Местом выявления административного правонарушения является г. Москва. Полномочия антимонопольного органа в данном случае обусловлены местом проведения административного расследования.

Время совершения административного правонарушения — 01.07.2013 (время поступления на телефонный номер физического лица рекламы следующего содержания: «Только в июле! Скидка по дисконтной карте удваивается! www.letu.ru»).

В соответствии с ч. 1 ст. 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии с ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Вина ООО «Алькор и Ко» состоит в распространении на телефонный номер физического лица рекламы следующего содержания: «Только в июле! Скидка по дисконтной карте удваивается! www.letu.ru», с нарушением требований ч. 7 ст. 5 ФЗ «О рекламе». Московским УФАС России не установлено объективных обстоятельств, делающих невозможным соблюдение указанных требований.

Таким образом, ответственность за нарушение требований ч. 7 ст. 5 ФЗ «О рекламе» в соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ несет ООО «Алькор и Ко».

Представителем ООО «Алькор и Ко» (...) в адрес Московского УФАС России заявлено ходатайство об освобождении ООО «Алькор и Ко» от административной ответственности в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ 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.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Правовой оценке с точки зрения наличия либо отсутствия малозначительности подлежат именно те действия общества, в которых было выражено административное правонарушение.

Должностное лицо Московского УФАС России считает, что названные представителем ООО «Алькор и Ко» обстоятельства, а именно: отсутствие в спорной рекламе недостоверных сведений; отсутствие в тексте рекламы всей необходимой информации, объясняющееся способом ее распространения, а не намерением Общества скрыть существенную для потребителя информацию, не подтверждает наличие исключительных обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности правонарушения.

Правонарушение, совершенное ООО «Алькор и Ко», нарушает установленный порядок размещения рекламы, тем самым посягает на общественные отношения в данной области.

Таким образом, ходатайство об освобождении ООО «Алькор и Ко» от административной ответственности в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения, подлежит отклонению.

Ходатайство представителя ООО «Алькор и Ко» Кондратенко Ю.А. об освобождении Общества от административной ответственности, в связи с тем, ответственность за рассматриваемое правонарушение должно нести виновное в его совершении должностное лицо, отклонено по следующим основаниям.

Согласно ч. 3 ст. 2.1 КоАП РФ назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

Согласно Постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2005 г. № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» в случае совершения юридическим лицом административного правонарушения и выявления конкретных должностных лиц, по вине которых оно было

совершено, допускается привлечение к административной ответственности по одной и той же норме как юридического лица, так и указанных должностных лиц.

Из содержания ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ следует, что субъектом предусмотренного данной статьей правонарушения могут являться как юридические лица, так и должностные лица, совершившие нарушение законодательства о рекламе.

Таким образом, за рассматриваемое правонарушение подлежат привлечению к административной ответственности как юридические лица, так и должностные лица, и установление виновности в совершении правонарушения конкретного должностного лица не исключает возможность привлечения к ответственности юридического лица.

В соответствии с ч. 3 ст. 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Должностным лицом Московского УФАС России не установлено обстоятельств отягчающих административную ответственность, а также обстоятельств смягчающих административную ответственность ООО «Алькор и Ко».

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан — от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц — от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; юридических лиц — от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом штраф, подлежащий взысканию составляет 100 000 рублей.

Руководствуясь ст.-ст. 33, 38 ФЗ «О рекламе», ст.-ст. 4.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

За нарушение ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ назначить ООО «Алькор и Ко» административное наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.

Согласно ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ 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 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 5 ст. 32.2 КоАП РФ 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 срока, указанного в ч. 1 настоящей статьи, 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.

В соответствии с ч. 5 ст. 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, зачисляются в соответствующие бюджеты в соотношении:

- 40% в Федеральный бюджет;
- 60% в бюджет субъекта Российской Федерации, на территории которого зарегистрировано ООО «Алькор и Ко», перечислением через банк, обслуживающий хозяйствующий субъект.

Реквизиты для уплаты административных штрафов, предусмотренных за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе (квитанция прилагается):

Получатель: УФК МФ РФ по г. Москве (для Московского УФАС России)
Банк получателя: Отделение 1 Главного управления Центрального банка Российской Федерации по Центральному Федеральному округу г. Москва
(краткое: Отделение 1 Москва)
ИНН 7706096339
КПП 770601001
БИК 044583001
р/с 40101810800000010041
КБК 161 1 16 26000 01 6000140
ОКТМО 45384000
Назначение платежа: административный штраф по делу № 4-14.3-240/77-14.

Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражном суде в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с п. 1 ст. 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.

Приложение на 1 листе.

Заместитель руководителя

(...)

Исполнитель: тел: 8 (495) 784-75-05 (доб. 159)