

РЕШЕНИЕ

по делу №014/05/8-2697/2019 по признакам нарушения законодательства о рекламе

г. Якутск
г.

резольютивная часть оглашена «22» октября 2019

изготовлено в полном объеме «28» октября 2019 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) в составе:

При участии

- Заявителя: гр. К.;

- Лица, в чьих действиях содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- Индивидуального предпринимателя И., ОГРНИП, ИНН, адрес: г. Якутск, ДСК «, представитель не явился, надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела извещен.

Рассмотрев дело №014/05/8-2697/2019 возбужденное по факту распространения рекламы ИП Иванова Т.Ю. о доставке чистой питьевой воды «AQUALife» с признаками нарушения статьи 8 Федерального закона от 13 марта 2006 № 38-ФЗ «О рекламе», по существу,

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной по Республике Саха (Якутия) поступило заявлению гр. К. от 08.10.2019 г. вх. №948э, в котором указываются факты распространения в подъезде многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу г. Якутск, ул. Маяковского, 108, 2 подъезд, путем расклейки рекламных листовок о доставке чистой питьевой воды «AQUALife» на дверях и на почтовых ящиках с признаками нарушения статьи 8 Федеральный закон от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе».

В заявитель указывает, что рекламными листовками обклеен весь подъезд, включая входные двери жильцов многоквартирных домов (по ул. Маяковского, 108), просит возбудить дело по признакам нарушения законодательства о рекламе.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) определением о возбуждении дела №014/05/8-2697/2019 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе от 09.10.2019 г. возбуждено производство по делу.

И. извещен о времени месте рассмотрения дела, представили запрошенные документы и пояснения, декларацию о соответствии на производимую и реализуемую с доставкой чистую питьевую воду «AQUALife», не представил.

В ходе рассмотрения дела заявитель гр.К сообщила, что распространение рекламы еще не прекращено, все подъезды и двери квартир в многоквартирном жилом доме по адресу г. Якутск, ул. Маяковского, 108 расклеены рассматриваемыми рекламными листовками, что нарушает, не только Закон о рекламе, но и Правила благоустройства городского округа "город Якутск", в части нарушения требований по обустройству и содержанию территорий, поддержанию в надлежащем состоянии объектов недвижимости и инженерной инфраструктуры, обеспечению при осуществлении отдельных видов деятельности благоприятных условий жизнедеятельности населения, а также иные общеобязательные правила, применяемые к отношениям, возникающим при организации благоустройства территории.

Изучив имеющиеся в материалах дела документы, Комиссия пришла к следующим выводам.

Рассматриваемая реклама Службы доставки питьевой воды «AQUAlife», принадлежит ИП И. и содержит следующую информацию: «Акция! Вода за 50 руб. в вашем районе всю неделю с 07/10 по 13/10 26-19-19 с 9-00 до 20-00 без выходных», в рекламе используется изображение бутылки чистой воды 19 литров с указанием наименования «Служба доставки питьевой воды «AQUAlife» и товарного знака.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «О рекламе» рекламой признается 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 продвижению на рынке.

Согласно пункту 15 информационного письма Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 N 37 для поддержания интереса к товару не обязателен показ самого товара, а достаточно изображения различительных элементов (в том числе товарного знака), которые использовались при рекламе этого товара.

Совокупное восприятие информации в рекламе дает основание полагать, что Служба доставки питьевой воды «AQUAlife» проводит акцию по реализации чистой питьевой воды по 50 рублей для жителей определенного местом распространения микрорайона г. Якутска с 07.10.2019 г. по 13.10.2019 г., заказы принимаются по номеру: 26-19-19 с 9-00 до 20-00 без выходных.

В статье 3 Федерального закона «О рекламе» под товаром как объектом рекламирования понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация, размещенная в рекламе отвечает признакам рекламы, поскольку привлекает внимание к объекту рекламирования, а именно к услугам по реализации с доставкой чистой питьевой воды «AQUAlife» во время проведения акции за 50 рублей за 19 л., как объекту рекламирования и оказываемым услугам по доставке чистой воды, формирует поддержание интерес к деятельности ИП И. (Службы доставки питьевой воды «AQUAlife»), способствует продвижению ее на рынке, адресована неопределенному кругу лиц.

Согласно статье 8 Федерального 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 номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

В рассматриваемой рекламе Службы доставки питьевой воды «AQUALife» при указании о реализации с доставкой чистой питьевой воды отсутствуют сведения о продавце таких товаров: наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица; фамилия, имя, отчество, основной государственный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, что указывает на признаки нарушения статьи 8 Федерального закона «О рекламе».

В рассматриваемой рекламе отсутствуют сведения о продавце таких товаров: наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица; фамилия, имя, отчество, основной государственный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, что указывает на признаки нарушения статьи 8 Федерального закона «О рекламе».

Согласно Правилам продажи товаров дистанционным способом, утвержденным Постановлением Правительства РФ N 612 от 27.09.2007 г., 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.

В соответствии с п. 20 названных 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 следует, что момент заключения договора розничной купли-продажи при дистанционном способе продажи не ставится в зависимость от момента оплаты товара и выдачи чека, а определяется моментом сообщения покупателем продавцу своего намерения приобрести товар.

В пункте 3 статьи 497 ГК РФ определен момент исполнения договора розничной купли-продажи, заключенного дистанционным способом: договор считается исполненным с момента доставки товара, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором.

Момент заключения договора розничной купли-продажи определен в [статье 493](#) Гражданского кодекса Российской Федерации, согласно которой, если иное не предусмотрено законом или договором розничной купли-продажи, в том числе условиями формуляров или иных стандартных форм, к которым присоединяется покупатель, договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара.

В пункте 2 статьи 26.1 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 N 2300-1 «О защите прав потребителей» закреплено, что продавцом до заключения договора должна быть предоставлена потребителю информация об основных потребительских свойствах товара, об адресе (месте нахождения) продавца, о месте изготовления товара, о полном фирменном наименовании (наименовании) продавца (изготовителя), о цене и об условиях приобретения товара, о его доставке, сроке службы, сроке годности и гарантийном сроке, о порядке оплаты товара, а также о сроке, в течение которого действует предложение о заключении договора. А согласно пункту 4 названной статьи при дистанционном способе продажи товара потребитель вправе отказаться от товара в любое время до его передачи, а после передачи товара - в течение семи дней.

Таким образом, при способе приобретения товаров дистанционным способом у потребителя отсутствует прямой, непосредственный контакт с товаром либо его образцом до заключения договора, ознакомление товара происходит посредством изучения каталога, буклета, проспекта, фотоснимков, средств связи, в том числе на Интернет-сайте, указанном в рекламе. Указанное свидетельствует о том, что при заказе товара с доставкой у покупателя отсутствует возможность непосредственного ознакомления с товаром либо образцом товара при заключении договора купли-продажи.

Указанная выше реклама о доставке чистой питьевой воды «AQUALife», предлагает покупателю товары, исключая возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении договора, заключаемого посредством получения продавцом сообщения по телефону о намерении покупателя приобрести товар (дистанционный способ торговли).

Поскольку рассматриваемая реклама о доставке чистой питьевой воды «AQUALife» не содержит информации о продавце рекламируемого товара, при ее распространении нарушены требования [статьи 8](#) Федерального закона "О рекламе".

В силу статьи 9 Федерального закона «О рекламе» в рекламе, сообщающей о проведении конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара (далее - стимулирующее мероприятие), должны быть указаны: сроки проведения такого мероприятия, источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

При этом, в рекламе ИП И. о доставке питьевой воды «AQUALife» при указании о проведении стимулирующего мероприятия, а именно акции по реализации чистой воды за 50 рублей в вашем районе на всю неделю с 07.10 по 13.10, в нарушение статьи 9 Федерального закона «О рекламе» отсутствует информация об организаторе такого мероприятия.

Согласно статьи 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Таким образом, реклама ИП И., распространяемая с использованием рекламных листовок с 08.10.2019 г. по настоящее время по адресу г. Якутск, ул. Маяковского,

108, является ненадлежащей, нарушающей требования статьи 8, статьи 9 Федерального закона «О рекламе».

В силу части 4 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях установлена административная ответственность за нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем, рекламодателем законодательства о рекламе.

В силу части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламоделатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2 - 8 статьи 5, статьями 6 - 9, частями 4 - 6 статьи 10, статьей 12, частью 3 статьи 19, частями 2 и 6 статьи 20, частями 1, 3, 5 статьи 21, статьями 24 и 25, частями 1 и 6 статьи 26, частями 1 и 5 статьи 27, статьями 28 - 30.1 названного Федерального закона.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» рекламоделатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

В силу пункта 6 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама товаров, подлежащих обязательной сертификации или иному обязательному подтверждению соответствия требованиям технических регламентов, в случае отсутствия такой сертификации или подтверждения такого соответствия.

В соответствии с Федеральным законом от 27.12.2002 N 184-ФЗ "О техническом регулировании" подтверждение соответствия на территории Российской Федерации может носить добровольный или обязательный характер. Добровольное подтверждение соответствия осуществляется в форме добровольной сертификации. Обязательное подтверждение соответствия осуществляется в формах принятия декларации о соответствии и обязательной сертификации

В статье 21 Технического регламента определено, что оценка (подтверждение) соответствия пищевой продукции, за исключением пищевой продукции, указанной в части 3 данной статьи, требованиям данного технического регламента и (или) технических регламентов Таможенного союза на отдельные виды пищевой продукции проводится в формах: подтверждения (декларирования) соответствия пищевой продукции; государственной регистрации специализированной пищевой продукции; государственной регистрации пищевой продукции нового вида; ветеринарно-санитарной экспертизы.

В силу пункта 1 статьи 21 Технического регламента Таможенного союза "О безопасности пищевой продукции" (ТР ТС 021/2011) оценка (подтверждение) соответствия пищевой продукции, за исключением пищевой продукции, указанной

в части 3 настоящей статьи, требованиям настоящего Технического регламента и (или) технических регламентов Таможенного союза на отдельные виды пищевой продукции проводится в формах: 1) подтверждения (декларирования) соответствия пищевой продукции; 2) государственной регистрации специализированной пищевой продукции; 3) государственной регистрации пищевой продукции нового вида; 4) ветеринарно-санитарной экспертизы.

Приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 22 ноября 2013 г. N 1606-ст межгосударственный стандарт ГОСТ 32220-2013 введен в действие в качестве национального стандарта Российской Федерации с 1 июля 2015 г.

Расфасованная вода должна соответствовать гигиеническим нормативам как при ее производстве, транспортировке, хранении, так и в течение всего установленного срока годности ([пункт 4.1 раздела 9 главы Единых требований N 299](#)).

В статье 3 Закона N 29-ФЗ предусмотрено, что в обороте могут находиться пищевые продукты, соответствующие требованиям нормативных документов и прошедшие государственную регистрацию в порядке, установленном данным законом.

В Российской Федерации таким документом является рабочая программа (см. СанПиН 2.1.4.1116-2002 "Питьевая вода. Гигиенические требования к качеству воды, расфасованной в емкости. Контроль качества").

Не могут находиться в обороте питьевая вода, которая: не соответствуют требованиям нормативных документов, требованиям Технического регламента. Документами, удостоверяющими такое соответствие, являются декларация о соответствии и сертификат соответствия.

Материалами дела установлено, что ИП И., осуществляет реализацию чистой питьевой воды по коду ОКВЭД **15.98.2** - Производство безалкогольных напитков, кроме минеральных вод. Эта группировка включает: - производство безалкогольных напитков, кроме минеральных вод, ароматизированных и / или с добавками сахара: лимонада, оранжада, колы, фруктовых напитков, тоника и т.п.

В силу п. 5.2. решения Комиссии Таможенного союза от 28.05.2010 N 299 (ред. от 22.02.2019) "О применении санитарных мер в таможенном союзе" маркировка расфасованной воды должна содержать информацию в соответствии с требованиями действующих технических и нормативных правовых актов.

При этом, в материалы дела ИП И. не представлены запрошенные документы: декларации о соответствии на производимую и реализуемую пищевую продукцию (питьевую воду «AQUAlife»), договор аренды помещения с собственником здания г. Якутск, или иной документ подтверждающий **право собственности, санитарные документы на производственное помещение, информация об оформлении производственный контроль в соответствии с санитарным законодательством**, что указывает на признаки нарушения *требованиям* Технического регламента (ТР ЕАЭС 044/2017), (ТР ТС 022/2011) и Единым санитарно-эпидемиологическим и гигиеническим требованиям к товарам, подлежащим санитарно-эпидемиологическому надзору (контролю), утвержденным Решением Комиссии

Таможенного союза от 28.05.2010 N 299, в части реализации товаров без маркировки.

В связи наличием в действиях ИП И. признаков нарушения части 2 статьи 14.43, части 1 статьи 15.12 Кодекса РФ об административных правонарушениях, материалы настоящего дела передать в уполномоченный орган для проведения проверки по фактам указанным в настоящем решении.

В ходе рассмотрения дела из устных пояснений заявителя гр. К, установлено, что распространение рассматриваемой рекламы о доставке чистой воды «AQUAlife» в подъездах многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу: г. Якутск, ул. Маяковского, 108 с нарушением требований законодательства о рекламе, не прекращено, при таких обстоятельствах возникает необходимость выдачи предписания рекламодателю.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьи 8, статьи 9, пунктом 2 части 1 статьи 33, части 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктов 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе, Комиссия

решила:

1. Признать рекламу ИП И., распространенную в подъездах многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу: г. Якутск, ул. Маяковского, 108, путем расклейки рекламных листовок о доставке чистой питьевой воды «AQUAlife» ненадлежащей, нарушающей требования статьи 8, статьи 9 Федерального закона «О рекламе»;
2. ИП И. выдать предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе;
3. Материалы настоящего дела передать в Управление Роспотребнадзора по Республике Саха (Якутия) для проведения проверки по соблюдению ИП И. «Правила маркировки товаров, подлежащих обязательной маркировке средствами идентификации» от 26 апреля 2019 г. № 515и Технического регламента при производстве и реализации питьевой воды AQUAlife»;
4. Материалы настоящего дела передать уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) для решения вопроса о наличии оснований для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течении трех месяцев со дня вынесения настоящего решения.