

РЕШЕНИЕ по делу № 027/05/9-679/2019

07 октября 2019 года г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе: <...> ,

рассмотрев дело № 027/05/9-679/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения – ООО «Невада-Восток» (место нахождения: 680510 Хабаровский край, Хабаровский район, с. Тополево) рекламы, нарушающей требования статьи 8, статьи 9 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

в присутствии представителя ООО «Невада-Восток» <...> (по доверенности б/н от 01 января 2018 года),

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением требований рекламного законодательства Хабаровским УФАС России 25 августа 2019 года на странице 5 рекламного буклета «Самбери» 20.08-26.08.2019», распространяемого в гипермаркете «Самбери» по ул. Шкотова – 15А в г. Хабаровске, отслезена реклама следующего содержания: *«САМБЕРИ интернет-магазин. 5 важных фактов о SHOP.SAMBERI.COM. Не хочешь носить тяжелые сумки? Хочешь позаботиться о близких, но не хватает времени? Нет рядом магазина? На улице плохая погода? Хочешь оставить время для более важных дел, чем поход в магазин? ЗАКАЖИ ЗДЕСЬ – shop.samberi.com. Приятных покупок с 9:00 до 21:00».*

Аналогичная по содержанию реклама отслезена странице 5 рекламного буклета «Самбери» 24.09-30.09.2019».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») реклама - 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.

Из содержания вышеуказанной информации следует, что таковая по своему содержанию и целевой направленности является рекламой, так как адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (товарам, реализуемым в гипермаркетах «Самбери» и сайту, через который можно заказать их доставку), формирование и поддержание интереса к нему.

Реализация товаров посредством телефонной связи или Интернета осуществляется в рамках договора розничной купли-продажи имущественных прав и подпадает под понятие дистанционный способ продажи.

В статье 497 ГК РФ (часть 2) дано определение дистанционного способа продажи, в соответствии с которым договор розничной купли-продажи может быть заключен

на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, буклетов, проспектов, фотоснимков, средств связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и других) или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара).

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

Согласно Правилам продажи товаров дистанционным способом продажи, утвержденным Постановлением Правительства РФ № 612 от 27.09.2007 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 иным способом, исключающим возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора.

В соответствии с п.20 данных Правил, договор считается заключенным с момента выдачи покупателю товарного или кассового чека либо иного документа, подтверждающего оплату товара, или сообщения о намерении покупателя приобрести товар.

Из указанной нормы права 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 части 3 ст. 497 ГК РФ определен момент исполнения договора розничной купли-продажи, заключенного дистанционным способом продажи: договор считается исполненным с момента доставки товара, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором.

Указанная реклама знакомит покупателя с описанием товара, 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.

Таким образом, рассматриваемая реклама является рекламой товаров при дистанционном способе их продажи.

В соответствии с требованиями статьи 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.

Однако, в нарушение требований ст. 8 реклама не содержит сведений о наименовании, месте нахождения, государственном регистрационном номере записи о создании юридического лица либо сведений о фамилии, имени, отчестве, основном государственном регистрационном номере индивидуального предпринимателя, осуществляющего продажу товаров дистанционным способом.

08 сентября 2019 года на странице 13 рекламного буклета «Самбери» 03.09-09.09.2019», распространяемого в гипермаркете «Самбери» по ул. Шкотова – 15А в г. Хабаровске, Хабаровским УФАС России отслежена реклама следующего содержания: «САМБЕРИ» Участвуют все гипермаркеты. Gillette POWER. ВЫИГРАЙ PORSCHE. С 19 июня 2019 года по 26 августа 2019 года: Покупай продукцию Gillette в красной упаковке на сумму от 999 рублей и сохрани купон. Зарегистрируй купон на сайте покупайвыигрывай.рф. Получи шанс выиграть Porsche Macan и еженедельные призы. Покупайвыигрывай.рф».

В соответствии с требованиями статьи 9 ФЗ «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:

- 1) сроки проведения такого мероприятия;
- 2) источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

Однако в нарушение пункта 2 статьи 9 ФЗ «О рекламе» реклама «ВЫИГРАЙ PORSCHE» не содержит сведений об источнике информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

В нижней части рекламы присутствует информация из 8 строк мелкого не читаемого шрифта, сливающегося по цвету с общим фоном рекламы, что делает ее для потребителей не доступной.

Соотношение основной привлекательной информации к дополнительной, но обязательной к размещению, размер шрифта, объем текста, его компоновка в 8 строк сплошного текста, написание данной информации мелким, расплывчатым, нечитабельным шрифтом, делает ее не доступной для восприятия, что не позволяет потребителю рекламы ознакомиться и воспринять указанную информацию.

Форма предоставления данных сведений такова, что они не воспринимаются потребителями и фактически отсутствуют в рекламе.

Из визуально доступной для чтения информации не следует наличие в рекламе информации, обязательной в силу требований статьи 9 ФЗ «О рекламе».

Кроме того, реклама «ВЫИГРАЙ PORSCHE» содержит срок проведения стимулирующего мероприятия, определенный периодом с 19 июня 2019 года по 26

августа 2019 года.

Согласно информации, размещенной на сайте «покупайвыигрывай.рф», срок проведения стимулирующего мероприятия «ВЫИГРАЙ PORSCHE» продлен до 30 сентября 2019 года.

В соответствии с требованиями пункта 15 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о правилах и сроках проведения конкурса, игры или иного подобного мероприятия, в том числе о сроках окончания приема заявок на участие в нем, количестве призов или выигрышей по его результатам, сроках, месте и порядке их получения, а также об источнике информации о таком мероприятии.

Действие рекламных буклетов определено периодом с 03 по 09 сентября 2019 года, что за пределами срока акции, указанной в буклетах (с 19 июня 2019 года по 26 августа 2019 года). Учитывая, что срок стимулирующего мероприятия «ВЫИГРАЙ PORSCHE» продлен до 30 сентября 2019 года, следовательно, реклама данного мероприятия, размещаемая на странице 13 рекламных буклетов «Самбери» 03.09-09.09.2019», содержит не соответствующие действительности сведения о сроках проведения мероприятия.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 15 части 3 статьи 5, статьи 8, статьи 9 Закона несет рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно информации, размещенной на странице 16 рекламных буклетов, данные буклеты отпечатаны по заказу ООО «Невада-Восток».

Печать рекламных буклетов осуществляется АО «Прайм Принт Новосибирск» по договору от 15 марта 2016 года, заключенному с ООО «Невада-Восток». Распространение рекламных буклетов в супермаркетах «Самбери» осуществляется по договорам на продвижение товара от 01 октября 2017 года, заключенным между ООО «Невада-Восток» и ООО «Аметист», ООО «Венга», ООО «Альва», ООО «Алиот», ООО «Эй-Пи Трейд».

Места распространения рекламных буклетов в г. Хабаровске – ул. Шкотова, 15, 15а; ул. Павла Леонтьевича Морозова, 58; ул. Окружная, 13а; ул. Трехгорная, 98; ул. Краснореченская, 92; ул. Батуевская Ветка, 20; ул. Ленинградская, 28; ул. Воронежская, 31; ул. Суворова, 25; ул. Краснореченская, 90; ул. Большая, 88.

Места распространения рекламных буклетов в г. Комсомольске-на-Амуре – ул. Кирова, 56; ул. Димитрова, 14; ул. Дикопольцева, 29.

Таким образом, рекламодателем вышеуказанной рекламы, лицом, определившим объект рекламирования, является ООО «Невада-Восток» (место нахождения: 680510 Хабаровский край, Хабаровский район, с. Тополево).

В рамках подготовки материалов дела к рассмотрению ООО «Невада-Восток» предоставлены письменные пояснения (вх. № 4/11881 от 26.09.2019), согласно которым:

Тираж рекламных листовок (в период с 20.08.2019 по 26.08.2019 и с 03.09.2019 по 09.09.2019) составлял 33 140 штук. Продажу дистанционным способом осуществляет ООО «Венга» (место нахождения: 980006 г. Хабаровск). Места размещения рекламы – гипермаркеты «Самбери».

Реклама «*ВЫИГРАЙ PORSCHE*» содержит информацию, требуемую статьей 9 ФЗ «О рекламе». Нечитабельный шрифт получился в ходе распечатки буклетов в полиграфии.

Организатором акции ООО «Эй-Пи Трейд» определены сроки акции с 19 июня 2019 года по 26 августа 2019 года. Однако 04 сентября 2019 года ООО «Эй-Пи Трейд» в адрес ООО «Невада-Восток» направлено письмо с изменением сроков акции. Сроки акции изменены после печати и выхода рекламных буклетов.

Реклама интернет-магазина «Самбери» без указания информации в соответствии с требованиями статьи 8 ФЗ «О рекламе» произошла ввиду неверного толкования понятия «дистанционный способ продажи».

В ходе рассмотрения дела представитель ООО «Невада-Восток» Тураева А.С. поддержала доводы, изложенные в письменных пояснениях, добавив следующее.

Неправильное толкование маркетологами понятия интернет-магазина привело к нарушению требований статьи 8 ФЗ «О рекламе».

Поскольку срок акции продлен ООО «Эй-Пи Трейд» только 04 сентября 2019 года, то в рекламных буклетах «Самбери» 03.09-09.09.2019», напечатанных ранее, остался прежний срок акции. Организатор акции имеет право менять сроки ее проведения. Тем более, что общий срок проведения акции определен периодом с 19 июня 2019 года по 31 октября 2019 года, являющимся днем выдачи призов участникам акции. Данная информация присутствует в нижней части рекламы.

Доводы о сроках акции и источнике информации, определенном статьей 9 ФЗ «О рекламе», отклоняются по вышеуказанным основаниям в связи с невозможностью восприятия требуемой информации и фактическим ее отсутствием.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания:

- «САМБЕРИ интернет-магазин. 5 важных фактов о SHOP.SAMBERI.COM. Не хочешь носить тяжелые сумки? Хочешь позаботиться о близких, но не хватает времени? Нет рядом магазина? На улице плохая погода? Хочешь оставить время для более важных дел, чем поход в магазин? ЗАКАЖИ ЗДЕСЬ – shop.samberi.com. Приятных покупок с 9:00 до 21:00», размещаемую в рекламных буклетах «Самбери» 20.08-26.08.2019», «Самбери» 24.09-30.09.2019», распространяемых в гипермаркете «Самбери» по ул. Шкотова – 15А в г. Хабаровске, поскольку в ней нарушены требования статьи 8 ФЗ «О рекламе»;

- «САМБЕРИ» Участвуют все гипермаркеты. Gillette POWER. ВЫИГРАЙ PORSCHE. С 19 июня 2019 года по 26 августа 2019 года: Покупай продукцию Gillette в красной упаковке на сумму от 999 рублей и сохрани купон. Зарегистрируй купон на сайте покупайвыигрывай.рф. Получи шанс выиграть Porsche Macan и еженедельные призы. Покупайвыигрывай.рф», размещаемую в рекламных буклетах «Самбери» 03.09-09.09.2019», распространяемых в гипермаркете «Самбери» по ул. Шкотова – 15А в г. Хабаровске, поскольку в ней нарушены требования пункта 15 части 3 статьи 5, статьи 9 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Невада-Восток» обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 07 октября 2019 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (в трехмесячный срок).