

РЕШЕНИЕ

«23» июля 2020г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместителя председателя

Комиссии:

<... заместитель руководителя управления;
> -

Членов Комиссии:

<... начальника отдела рекламы и
> - недобросовестной конкуренции;
ведущего специалиста-эксперта отдела
<... рекламы и
> - недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 042/05/8-765/2020, возбужденное в отношении открытого акционерного общества «Редакция газеты «Шахтерская правда» (далее – ОАО «Редакция газеты «Шахтерская правда», юридический адрес: 653000, г. Прокопьевск, ул. Космонавта Волынова, 11а, ИНН 4223036880, ОГРН 1044223006300, дата присвоения ОГРН 19.08.2004, КПП 422301001) по признакам нарушения статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (вх. от 23.03.2020 № 1569э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе».

Из заявления следует, что в газете «Шахтерская правда» № 12 (20856) за 19-25 марта на стр. 20. размещена реклама следующего содержания: «Защити себя от вируса. Закажи продукты на дом. <...>» с изображением корзины с продуктами, а также человека в красной рубашке, кепке, в медицинской маске с пакетами продуктов в руках.

21.05.2020 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/8-765/2020 в отношении ОАО «Редакция газеты «Шахтерская правда» и назначено к рассмотрению на 17.06.2020 в 10 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ОАО «Редакция газеты «Шахтерская правда» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

16.06.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ОАО «Редакция газеты «Шахтерская правда» (исх. от 09.06.2020 № 28), из которых следует, что в соответствии с объяснительной начальника отдела маркетинга ОАО

«Редакция газеты «Шахтерская правда» <...>, принимая заказ на размещение рекламного макета ООО «Брудер М», начальник отдела маркетинга поняла, что в данном случае рекламируется предложение заказать услугу доставки продуктов из магазина. Если бы речь шла о дистанционном способе продажи, то рекламодатель должен был указать конкретный ассортимент предлагаемого товара. Указание на продажу товара и его описание в макете отсутствовали, а также не было ссылок, где можно ознакомиться с ассортиментом и описанием товаров. Начальник отдела маркетинга посчитала, что речь идет не о дистанционной продаже конкретных товаров, а о предоставлении услуги по доставке продуктов из магазина.

В соответствии с частью 1 статьи 26.1 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» договор розничной купли – продажи может быть заключен на основании ознакомления потребителя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, проспектов, буклетов, фотоснимков, средств связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и других) или иными исключаящими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара) способами.

Пунктом 2 Правил продажи товаров дистанционным способом термин «Продажа товара дистанционным способом» определен как 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 для трансляции телеканалов и (или) радиоканалов, или иными способами, исключаящими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора.

В рассматриваемой рекламе не предлагается «продажа дистанционным способом», так как рекламодателем не предложено потенциальному потребителю описание конкретного предлагаемого товара, отсутствуют ссылки на каталоги, проспекты, буклеты, фотоснимки, иные способы ознакомления с описанием товара, не предложен конкретный ассортимент товара.

Несмотря на то, что в рекламном макете изображены абстрактные продукты питания с акцентом на слове «Продезинфицировано» на корзине, а также человек с пакетами абстрактных продуктов в руках с акцентом на медицинскую маску, нельзя сделать вывод о наличии в рекламном объявлении предложения продажи товаров дистанционным способом.

В условиях пандемии новой коронавирусной инфекции (COVID-19) при объявлении режима самоизоляции и повсеместного объявления карантина в целых подъездах многоквартирных домов реклама доставки продуктов стала как никогда актуальной. Однако, данная реклама призывает не к покупке продуктов дистанционным способом, напротив, она предлагает воспользоваться услугами доставки на дом не конкретного товара, а абстрактных продуктов питания (возможно из различных магазинов) по заявкам жителей города, не имеющих возможности в условиях самоизоляции и карантина выйти из дома и принести продукты питания самостоятельно. При этом, если заказывать доставку на дом, известных продуктов питания, то у потребителя отпадает необходимость не только

ознакомления с товаром непосредственно, но и при покупке его по предложенному продавцом описанию

Ввиду того, что в рассматриваемом рекламном объявлении не предлагается продажа товаров дистанционным способом, следовательно, оно не содержит признаков нарушения требований статьи 8 ФЗ «О рекламе».

Также из представленных пояснений следует, что вышеуказанная реклама была размещена в газете «Шахтерская правда» однократно в № 12 (20856) за 19-25 марта 2020 по разовому договору. Впоследствии аналогичная реклама от рекламодателя – ООО «Брудер М» не размещалась.

17.06.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/05/8-765/2020 в присутствии представителя ОАО «Редакция газеты «Шахтерская правда» <...> (доверенность б/н от 15.06.2020), которая поддержала представленные письменные пояснения).

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств.

Определением от 17.06.2020 рассмотрение дела № 042/05/8-765/2020 было отложено на 23.07.2020 в 14 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ОАО «Редакция газеты «Шахтерская правда» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП Почта России: отслеживание почтовых отправлений) о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

21.07.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ОАО «Редакция газеты «Шахтерская правда» (исх. от 16.07.2020 № 30) о рассмотрении данного дела в отсутствие представителя ОАО «Редакция газеты «Шахтерская правда».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила.

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (вх. от 23.03.2020 № 1569э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе».

Из заявления следует, что в газете «Шахтерская правда» № 12 (20856) за 19-25 марта на стр. 20. размещена реклама следующего содержания: «Защити себя от вируса. Закажи продукты на дом. <...>» с изображением корзины с продуктами, а также человека в красной рубашке, кепке, в медицинской маске с пакетами продуктов в руках.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ОАО «Редакция газеты «Шахтерская правда», реклама вышеуказанного содержания была размещена в газете «Шахтерская правда» № 12 (20856) за 19-25 марта 2020 на стр. 20 на основании договора от 11.03.2020, № <...> на размещение рекламно – информационных материалов, заключенного с ООО «Брудер М» (копия согласованного сторонами макет рекламы от 11.03.2020 прилагается).

В соответствии с письменными пояснениями рекламодателя спорной рекламы

- ООО «Брудер М» (исх. от 20.07.2020 б/н), представленными в адрес Кемеровского УФАС России в рамках рассмотрения дела № 042/05/8-764/2020, возбужденного в отношении ООО «Брудер М» по факту размещения рекламы вышеуказанного содержания, в связи со сложившейся эпидемиологической ситуацией, на фоне обстановки с карантином и рекомендациями властей оставаться дома и воздерживаться от посещения общественных заведений, магазинов, руководством ООО «Брудер М» было принято решение осуществить доставку продуктов питания на дом, с соблюдением необходимых мер защиты. Целью доставки была помощь людям, особенно находившимся в зоне риска. Услуга доставки продуктов осуществлялась абсолютно бесплатно, по ценам магазина. Единственным условием было сумма покупки от 500 рублей и доставка с 15:00 до 17:00 часов. Ассортимент и цены на товар предоставляли каждому звонившему покупателю лично в виде прайса по мессенджерам. После заказа товара покупателем, товар пробивался на кассе, каждому покупателю выдавался чек с магазина. Курьер доставлял товар до дверей квартиры. Также для удобства расчета у курьера с собой был мобильный терминал Сбербанк.

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.

Согласно пункту 1 статьи 3 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.

Объектом рекламирования, согласно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе», 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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе»).

В соответствии с «Правилами продажи товаров дистанционным способом», утвержденными Постановлением Правительства РФ от 27.09.2007 г. № 612 (далее - Правила), 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 посредством средств связи, 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.

Согласно пункту 2 статьи 497 Гражданского кодекса Российской Федерации, договор розничной купли-продажи может быть заключен на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, проспектов, буклетов, 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).

В силу пункта 3 статьи 497 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором, договор розничной купли-продажи товара по образцам или договор розничной купли-продажи, заключенный дистанционным способом продажи товара, считается исполненным с момента доставки товара в место, указанное в таком договоре, а если место передачи товара таким договором не определено, с момента доставки товара по месту жительства покупателя-гражданина или месту нахождения покупателя - юридического лица.

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 № 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. 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.

Согласно статье 26.1 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей», дистанционным способом продажи является такой способ, когда договор розничной купли-продажи заключается на основании ознакомления потребителя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, проспектов, буклетов, фотоснимков, средств связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и других) или иными исключаящими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара) способами.

Пунктом 9 Правил установлено, что продавец в момент доставки товара обязан довести до сведения покупателя в письменной форме информацию (для импортных товаров - на русском языке) включающую, в том числе, наименование технического регламента или иное обозначение, установленное законодательством Российской Федерации о техническом регулировании и свидетельствующее об обязательном подтверждении соответствия товара; сведения об основных потребительских свойствах товара (работ, услуг); правила и условия эффективного и безопасного использования товаров; сведения об обязательном подтверждении соответствия товаров (услуг) обязательным требованиям, обеспечивающим их безопасность для жизни, здоровья покупателя, окружающей среды и предотвращение причинения вреда имуществу покупателя в соответствии с законодательством Российской Федерации; сведения о правилах продажи товаров (выполнения работ, оказания услуг).

В соответствии с пунктом 17 Правил, организация, осуществляющая продажу товаров дистанционным способом, предоставляет покупателю каталоги, буклеты, проспекты, фотографии или другие информационные материалы, содержащие полную, достоверную и доступную информацию, характеризующую предлагаемый товар.

Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что в данном случае отсутствует непосредственный контакт потребителя с товаром либо его образцом до заключения договора, ознакомление с товаром происходит посредством изучения прайса, который, как следует из пояснений рекламодателя спорной рекламы - ООО «Брудер М» направляется покупателям по мессенджерам, который содержит информацию о наличии того или иного наименования товара, его стоимости.

Таким образом, в рассматриваемой рекламной информации одним из объектов рекламирования является реклама товара при дистанционном способе продажи.

В нарушение данной правовой нормы, в тексте вышеуказанной рекламы сообщается о дистанционной продаже товара, однако отсутствует информация, обязательная для распространения такой рекламы – о местонахождении юридического лица.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 8 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ОАО «Редакция газеты «Шахтерская правда».

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 36-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу открытого акционерного общества «Редакция газеты «Шахтерская правда» (юридический адрес: 653000, г. Прокопьевск, ул. Космонавта Волынова, 11а, ИНН 4223036880, ОГРН 1044223006300, дата присвоения ОГРН 19.08.2004, КПП 422301001), распространенную в газете «Шахтерская правда» № 12 (20856) за 19-25 марта на стр. 20 о дистанционной продаже товара с отсутствием информации, обязательной для размещения такой рекламы – о местонахождении юридического лица ненадлежащей, поскольку при ее размещении нарушены требования статьи 8 ФЗ «О рекламе».

2. Предписание не выдавать в связи с окончанием срока распространения рекламы.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Кемеровского 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 «24» июля 2020 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения.