

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 90/16

Резолютивная часть решения оглашена «6» сентября 2016 г.

Решение изготовлено в полном объеме «16» сентября 2016 г.
Новосибирск

г.

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: И.В. Волохина - заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы;

члены комиссии: В.Ю. Строгин - ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,
М.О. Хрипченко - специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 90/16, возбужденное по факту размещения на переоборудованном под рекламную конструкцию транспортном средстве марки «Газель» с государственным номером В 535 УС 54 RUS информации, с признаками нарушения:

- ст. 8 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон 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;

- ч. 2 ст. 20 Закона о рекламе - использование транспортных средств исключительно или преимущественно в качестве передвижных рекламных конструкций, в том числе переоборудование транспортных средств для распространения рекламы, в результате которого транспортные средства полностью или частично утратили функции, для выполнения которых они были предназначены, переоборудование кузовов транспортных средств с приданием им вида определенного товара, запрещается

в отсутствии:

- заявителя (не явился, уведомлен надлежащим образом);

- Соколова Н.К. (не явился, уведомлен надлежащим образом);

- Шелест А.А. (не явился, уведомлен надлежащим образом);

- Каратеева С.В. (не явился, уведомлен надлежащим образом);

в присутствии:

- представителя ООО «КультЛаб» - "...» (Доверенность № 95 от 18.07.2016г.),

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение ООО «Рекламные технологии» (вх. №3810 от 29.04.2016 г.) по факту размещения на переоборудованном под рекламную конструкцию транспортном средстве марки «Газель» с государственным номером В 535 УС 54 RUS информации следующего содержания: «Культлаб\ спортивное питание/экспресс-доставка / 380-44-54 / kultlab.ru / бесплатные консультации / чемпионы России и мира / спортивные мероприятия / дегустация продукции / магазин спортивного питания / Левый берег / пр-т К.Маркса, 47/1 / Правый берег / ул. Гоголя, 4», с признаками нарушения требований Закона о рекламе.

К заявлению приложено фотоизображение указанной рекламы.

В ходе рассмотрения данного обращения Новосибирским УФАС России установлено следующее.

Согласно п.1 ст.3 Закона 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. Рассматриваемая информация является рекламной, т.к. привлекает внимание неопределенного круга лиц к товару (пиву определенной марки), изображенному на рекламе и предлагаемому к реализации определенным продавцом, и способствует его продаже, что в полной мере соответствует определению, указанному в Законе о рекламе.

Объектом рекламирования, согласно п.2 ст. 3 Закона 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 (п.3 ст.3 Закона о рекламе).

Рассматриваемая информация является рекламной, т.к. привлекает внимание неопределенного круга лиц к организации «Культлаб», осуществляющей деятельность по реализации спортивного питания, консультированию, предлагаемой услуге по экспресс-доставке товаров (с указанием телефонов, адресов, Интернет-сайта, на котором представлены рекламируемые товары), что в полной мере соответствует определению, указанному в Законе о рекламе.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 N 612 утверждены Правила продажи товаров дистанционным способом, которыми регулируются порядок продажи товаров дистанционным способом, отношения между покупателем и продавцом при продаже товаров дистанционным способом и оказании в связи с такой продажей услуг.

В соответствии с «Правилами продажи товаров дистанционным способом»,

утвержденными Постановлением Правительства РФ от 27.09.2007г. № 612, 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.

В силу требований ст. 8 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 регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

Согласно статье 26.1 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 N 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 исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара) способами.

Согласно п. 9 Правил продажи товаров дистанционным способом, 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 продажи товаров дистанционным способом, 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.

При этом, в содержании рекламы указан сайт <http://kultlab.ru>. Согласно информации с официального сайта <http://kultlab.ru/>, на указанном сайте есть возможность произвести выбор товара по категориям в разделе «Каталог», в

разделе: «Оплата и доставка» указаны полные условия доставки выбранного товара, с учетом стоимости в зависимости от района, способы оплаты выбранного товара.

Статьей 26.1 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 N 2300-1 «О защите прав потребителей» регулируются отдельные условия реализации договора розничной купли-продажи, охватываемые понятием «дистанционный способ продажи товара». На договор, заключенный указанным способом, распространяются нормы гражданского законодательства о договоре розничной купли-продажи и нормы законодательства о защите прав потребителей, не противоречащие специальным нормам о договоре дистанционной продажи. При этом рассматриваемый договор имеет два характерных признака: во-первых, отсутствие прямого, непосредственного контакта потребителя с товаром либо его образцом до заключения договора и в момент его заключения, и, во-вторых, определение средств ознакомления с товаром: каталоги, буклеты, проспекты, фотоснимки, средства связи и иное.

Следовательно, в данном случае у потребителя отсутствует прямой, непосредственный контакт с товаром либо его образцом до заключения договора, ознакомление товара происходит посредством изучения описания товара по фотоснимкам, размещенным 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.

Согласно п. 3 ст. 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.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе отсутствуют сведения, указание которых обязательно в силу ст. 8 Закона о рекламе (Данная позиция находит свое подтверждение в сложившейся судебной практике, например: Определение Высшего Арбитражного суда РФ по делу № ВАС-1423/13 от 25.02.2013 г., Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа по делу № А17-1244/2014 от 10.11.2014 г.).

Согласно ч. 2 ст. 20 Закона о рекламе, использование транспортных средств исключительно или преимущественно в качестве передвижных рекламных конструкций, в том числе переоборудование транспортных средств для распространения рекламы, в результате которого транспортные средства полностью или частично утратили функции, для выполнения которых они были предназначены, переоборудование кузовов транспортных средств с приданием им вида определенного товара, запрещается.

Таким образом, запрещается использование транспортных средств только для

целей распространения рекламы (исключительно в целях рекламной конструкции), а также преимущественно для данных целей, однако с сохранением возможности его использования для иных изначальных целей.

Кроме того к преимущественному использованию транспортного средства в качестве рекламной конструкции можно отнести случаи, когда транспортное средство, на котором размещена реклама, в течение длительного времени стоит на одном месте без передвижения.

При этом оценку длительности размещения транспортного средства на одном месте для целей части 2 статьи 20 Федерального закона "О рекламе" следует проводить исходя из разумности срока стоянки транспортного средства, а также с учетом места размещения транспортного средства (Письмо ФАС России от 02.05.2012 г. N АК/13623 "О рекламе на транспортных средствах и квалификации информации, размещенной на сайте").

Согласно обращению, сотрудниками ООО «Рекламные технологии» неоднократно фиксировался факт размещения рассматриваемого автотранспортного средства на улицах г. Новосибирска.

Согласно информации с официального сайта <http://kultlab.ru/> в разделе «Контакты», реализация товаров через интернет-магазин осуществляет ООО «КультЛаб» (ОГРН 1135476119888, ИНН 5406754872).

В соответствии с информацией, представленной ООО «КультЛаб» (вх. № 6659 от 20.07.2016г. владельцем (рекламораспространителем) автотранспортного средства, на котором размещалась рассматриваемая реклама, является физическое лицо - Соколов Никита Константинович.

Кроме того ООО «КультЛаб» и Соколовым Н.К. представлен договор от 01.01.2015г. на оказание услуг по перевозке грузов, принадлежащих ООО «КультЛаб», на автомобиле ГАЗ 333021 с государственным номером В 535 УС 54 RUS (вх. № 7877 от 30.08.2016г.), а также копии Актов приема-передачи оказанных услуг.

Таким образом, рассматриваемое автотранспортное средство используется для перевозки грузов. Следовательно, нарушение ч.2 ст.20 Закона о рекламе отсутствует.

Кроме того, ООО «КультЛаб» (вх. № 6659 от 20.07.2016г.), Соколовым Н.К. (вх. № 7877 от 30.08.2016г.) и Шелестом А.А. (вх. № 7958 от 01.09.2016г.) представлен договор от 01.01.2015г., заключенный между Шелестом А.А. и Соколовым Н.К. о размещении рекламы на транспортном средстве, согласно которому Соколов Н.К. (рекламораспространитель) предоставляет Шелесту А.А. (рекламодатель) право размещать рекламу магазинов ООО «КультЛаб» на транспортном средстве, принадлежащим Соколову Н.К.

02.09.2016г. в ответ на Определение об отложении дела № 90/16 от 21.07.2016г. ООО «КультЛаб» представлены запрашиваемые документы, а также фотоизображения рассматриваемой рекламной конструкции (вх. № 8005). В соответствии с данными фотоизображениями на правом борте рекламной конструкции, размещенной на автотранспортном средстве ГАЗ 333021 с государственным номером В 535 УС 54 RUS содержится информация следующего содержания: «КультЛаб\ спортивное

питание/экспресс-доставка / 380-44-54 / kultlab.ru / ОГРН 1135476119888 / ООО «КультЛаб» / г.Новосибирск / ул. Гоголя, 4 / бесплатные консультации / чемпионы России и мира / спортивные мероприятия / дегустация продукции / магазин спортивного питания / Левый берег / пр-т К.Маркса, 47/1 / Правый берег / ул. Гоголя, 4».

Таким образом, по мнению Общества в рассматриваемой рекламе содержатся сведения о продавце товаров магазина «КультЛаб» - наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица, следовательно отсутствует нарушение ст. 8 Закона о рекламе.

Данный довод Комиссия Новосибирского УФАС России не принимает по следующим основаниям. Фотоизображение, представленное заявителем, не содержит необходимой информации. Рассматриваемая рекламная конструкция выполнена в виде увеличенного кузова автотранспортного средства с четырьмя сторонами бортов (левый борт, правый борт, передняя и задняя части).

Реклама магазина «КультЛаб», содержащая предложение о дистанционном способе продажи товаров, размещается как на левом борту автотранспортного средства, так и на правом борту. Информация о продавце товаров (наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица), являющаяся обязательной для размещения в подобной рекламе, согласно фотоизображениям, представленным ООО «КультЛаб», располагается только на правом борту автотранспортного средства. Поскольку автомобиль не используется собственником (или иными лицами) исключительно или преимущественно в качестве передвижной рекламной конструкции, в том числе не переоборудовано для распространения рекламы, в результате которого транспортное средство полностью или частично утратило функции, для выполнения которых оно было предназначено, рассматриваемая реклама доступна для потребителей, в том числе, и во время движения данного автотранспортного средства. Что подтверждается пояснениями ООО «КультЛаб», Соколова Н.К. и представленными ими документами.

Следовательно, данное автотранспортное средство периодически находится в движении. При этом, в случае, когда потенциальному потребителю доступен для обзора только левый борт автотранспортного средства, на котором отсутствует требуемая Федеральным законом информация, у него может не быть объективной возможности увидеть информацию, размещенную на правом борту автотранспортного средства, где данная информация присутствует.

Таким образом, Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что рассматриваемые рекламные изображения, размещенные на левом и на правом бортах автотранспортного средства должны рассматриваться как независимые друг от друга, самостоятельные рекламные изображения. Следовательно, каждое рекламное изображение (на левом и на правом бортах автотранспортного средства) должно содержать всю необходимую информацию, в соответствии с требованиями Закона о рекламе.

Поскольку на левом борту автотранспортного средства необходимая информация отсутствует, рассматриваемая реклама нарушает требования ст. 8 Закона о рекламе.

В соответствии со ст. 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований ст.8, Закона о рекламе предусмотрена как рекламодателя, так и рекламодателем.

Согласно п.5, 7 ст. 3 Закона о рекламе, рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, рекламодателем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно материалам дела рекламодателем рассматриваемой рекламы является Шелест А.А., рекламодателем - Соколов Н.К.

Нарушение ч. 2 ст. 20 Закона о рекламе Комиссией Новосибирского УФАС России не установлено.

В связи с опечаткой в заявлении ООО «Рекламные технологии» (вх. №3810 от 29.04.2016 г.) в указании номера автотранспортного средства, Определением о возбуждении дела от 24.06.2016г. в качестве лица, в действиях которого усматривались признаки нарушения законодательства о рекламе, было привлечено ненадлежащее лицо – Каратеев С.В. Рассмотрев материалы дела, Комиссия Новосибирского УФАС России не усматривает в действиях Каратеева С.В. нарушение требований законодательства о рекламе.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать информацию, размещенную на автотранспортном средстве марки «Газель» с государственным номером В 535 УС 54 RUS, следующего содержания: *«Культлаб\ спортивное питание/экспресс-доставка / 380-44-54 / kultlab.ru / бесплатные консультации / чемпионы России и мира / спортивные мероприятия / дегустация продукции / магазин спортивного питания / Левый берег / пр-т К.Маркса, 47/1 / Правый берег / ул. Гоголя, 4»,* ненадлежащей рекламой,

а Соколова Никиту Константиновича, Шелеста Андрея Анатольевича нарушившими требования:

- ст. 8 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 регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя;

2. Выдать Соколову Н.К., Шелесту А.А. предписания о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст.14.3 Кодекса об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса РФ.

ПРЕДПИСАНИЕ № 01-90/16
О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«16» сентября 2016 г.

г.Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: И.В. Волохина - заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы;

члены комиссии: В.Ю. Строгин – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы;
М.О. Хрипченко - специалист-эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от «16» сентября 2016 г. по делу № 90/16 о признании информации, размещенной на автотранспортном средстве ГАЗ 333021 с государственным номером В 535 УС 54 RUS, ненадлежащей рекламой,

в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Соколову Никите Константиновичу в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе. Для этого не допускать распространения рекламы с нарушением требований:

- ст. 8 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 регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя,

в том числе информации, следующего содержания: «Культлаб\ спортивное питание/экспресс-доставка / 380-44-54 / kultlab.ru / бесплатные консультации / чемпионы России и мира / спортивные мероприятия / дегустация продукции / магазин спортивного питания / Левый берег / пр-т К.Маркса, 47/1 / Правый берег / ул. Гоголя, 4».

2. Соколову Н.К. представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до «7» октября 2016г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Новосибирское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 г. № 195-ФЗ наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

ПРЕДПИСАНИЕ № 02-90/16

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«16» сентября 2016 г.

г.Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: И.В. Волохина - заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы;

члены комиссии: В.Ю. Строгин – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы; М.О. Хрипченко - специалист-эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от «16» сентября 2016 г. по делу № 90/16 о признании информации, размещенной на автотранспортном средстве ГАЗ 333021 с государственным номером В 535 УС 54 RUS, ненадлежащей рекламой,

в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Шелесту Андрею Анатольевичу в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе. Для этого не допускать распространения рекламы с нарушением требований:

- ст. 8 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 регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя,

в том числе информации, следующего содержания: *«Культлаб\ спортивное питание/экспресс-доставка / 380-44-54 / kultlab.ru / бесплатные консультации / чемпионы России и мира / спортивные мероприятия / дегустация продукции / магазин спортивного питания / Левый берег / пр-т К.Маркса, 47/1 / Правый берег / ул. Гоголя, 4».*

2. Шелесту А.А. представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до «7» октября 2016г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Новосибирское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 г. № 195-ФЗ наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

