

РЕШЕНИЕ

по делу № 027/05/8-316/2023

26 апреля 2023 года
Хабаровск

Г.

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

Председатель Комиссии:

руководитель управления.

Члены Комиссии:

начальник отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

главный специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 027/05/8-316/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения – ИП Прокопьевой И.А. рекламы, нарушающей требования пунктов 1, 2 части 3 статьи 5, статьи 8 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

в присутствии представителя ИП Прокопьевой И.А. гр* по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением требований рекламного законодательства Российской Федерации Хабаровским УФАС России 10 марта 2023 года установлено размещение рекламы доставки японской кухни на ограждении здания по ул. Карла Маркса, 99Б в г. Хабаровске следующего содержания: *«ТОКИВЭЙ С моря на стол Попробовав однажды, другого уже не захочется.67 77 74 ДОСТАВКА Воронежская, 38а».*

Размещение указанной рекламы зафиксировано на основании Задания на проведение выездного обследования при осуществлении федерального государственного надзора в сфере рекламы без взаимодействия с контролируемым лицом от 10 марта 2023 года, что отражено в Акте выездного обследования по результатам проведения контрольного (надзорного) мероприятия без взаимодействия с контролируемым лицом при осуществлении федерального государственного контроля (надзора) от 13 марта 2023 года.

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 (предприятию общественного питания «ТОКИВЭЙ», телефону, по которому оформляется доставка), формирование и поддержание интереса к нему.

Реализация товаров посредством Интернета, телефона осуществляется в рамках договора розничной купли-продажи 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.).

В пункте 12 Правил продажи товаров при дистанционном способе продажи товара по договору розничной купли-продажи, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 31.12.2020 № 2463 (далее - Правила), Продавец обязан заключить договор розничной купли-продажи с любым лицом, выразившим намерение приобрести товар на условиях оферты.

Договор розничной купли-продажи считается заключенным с момента выдачи продавцу кассового или товарного чека либо иного документа, подтверждающего оплату товара, или с момента получения продавцом сообщения потребителя о намерении заключить договор розничной купли-продажи.

В части 3 статьи 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 исключает 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 статьи 8 ФЗ «О рекламе» указанная выше реклама не содержит сведений о наименовании, месте нахождении, 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.

Согласно части 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с требованиями пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Фраза: *«Попробовав однажды, другого уже не захочется»* несет смысловую нагрузку, связанную с выражением превосходной степени.

Использованная в рассматриваемой рекламе фраза *«Попробовав однажды, другого уже не захочется»*, направлена на выделение рекламируемого продавца японской кухни среди других таких продавцов. Данная фраза подчеркивает превосходство указанного лица, выгодно отличающее его от других.

Согласно пункту 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

ФЗ «О рекламе» устанавливает требование о достоверности распространяемой рекламы, ориентирует на необходимость обеспечить ее соответствие реальной действительности в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах, а также предусматривает ответственность за распространение

недостовойной рекламы.

Реклама противоречит требованиям пунктов 1 и 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований пунктов 1 и 2 части 3 статьи 5, статьи 8 Закона возлагается на рекламодателя – изготовителя или продавца товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с информацией, размещенной на сайте «Хабаровск.токивэй.рф», деятельность по реализации и доставке блюд японской кухни осуществляет индивидуальный предприниматель Прокопьева Ирина Александровна.

В ходе подготовки материалов к возбуждению дела Хабаровским УФАС России сделан запрос в ПАО «ВымпелКоммуникации» (исх. № ТТ/2429/23 от 16.03.2023) о принадлежности телефона 67 77 74, указанного в рекламе.

Согласно ответу ПАО «ВымпелКоммуникации» (вх. № 4054-ЭП/23 от 20.03.2023) абонентский номер 8(4212) 67-77-74 относится к федеральному номеру +7 909 824-77-74 и выделен индивидуальному предпринимателю Прокопьевой Ирине Александровне на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» от 13.12.2023.

Таким образом, рекламодателем вышеуказанной рекламы, в чьих интересах распространяется реклама, является ИП Прокопьева И.А.

До даты рассмотрения дела ИП Прокопьевой И.А. предоставлены письменные пояснения (вх. № 5145/23 от 05.04.2023), из которых следует, что ИП Прокопьева И.А. данную рекламу не размещала. Ранее подобные рекламы уже появлялись в городе, предположительно с целью препятствовать работе, так как при выявлении администрация города Хабаровска запускала голосового бота, который звонит в течении всего дня, уведомляя о незаконной рекламе, не позволяя принимать заказы клиентов.

ИП Прокопьева И.А. отметила, что не является сторонником «заборных реклам» и в г. Хабаровске ее рекламы размещаются на медиа и статичных экранах по адресам: ул. Ленинградская, 28; ул. Павла

Морозова/65 лет Победы (Мебельцентр); ул. Ленинградская, 37.

Как только стало известно о размещении рекламы на ул. Карла Маркса, 99Б, она сразу была демонтирована (фото прилагается).

При вынесении Решения ИП Прокопьева И.А. просит учесть недостаточность вины в данном нарушении, прекратить производство по делу в виду добровольного устранения нарушения.

В ходе рассмотрения дела представитель ИП Прокопьевой И.А. поддержала доводы, изложенные в письменных пояснениях, в полном объеме.

Доводы ИП Прокопьевой И.А. в части недостаточности доказательств вины отклоняются на основании вышеизложенного и в связи с недоказанностью обратного.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42, 43, 44, 45, 46, 47, 48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: *«ТОКИВЭЙ С моря на стол Попробовав однажды, другого уже не захочется.67 77 74 ДОСТАВКА Воронежская, 38а»*, размещаемую на ограждении здания по ул. Карла Маркса, 99Б в г. Хабаровске, поскольку в ней нарушены требования пунктов 1, 2 части 3 статьи 5, статьи 8 ФЗ «О рекламе».

2. Обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства ИП Прокопьевой И.А. не выдавать в связи с добровольным устранением нарушения до даты рассмотрения дела.

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 26 апреля 2023 года.

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