

<...>

РЕШЕНИЕ № 036

«13» апреля 2012 года

г. Красноярск

Резолютивная часть решения оглашена 12.04.2012.

В полном объеме решение изготовлено 13.04.2012.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе: Председатель Комиссии – заместитель руководителя управления - Харченко О.П., члены Комиссии: Вшивкова Н.В. –государственный инспектор, Чуракова О.А. – главный специалист-эксперт, рассмотрев материалы дела № 036, возбужденного по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения ООО «АПР-Сити/ТВД» <...> рекламы, содержащей признаки нарушения статьи 8 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ (далее – Федеральный закон «О рекламе»), в присутствии представителя ООО «АПР-Сити/ТВД» по доверенности от 28.02.2012 №28-02-12/03ю <...> ,

УСТАНОВИЛА:

В ходе наблюдения за соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе сотрудниками Красноярского УФАС России 03 февраля 2012 года было выявлено распространение рекламы товаров, реализуемых через интернет-аптеку, следующего содержания: «Интернет -аптека..., 24farmacia.ru..., Аптека «Фармация»..., Бесплатная доставка медикаментов..., 246-24-14..., Государственное предприятие «Губернские аптеки»..., Лицензия Министерства здравоохранения Красноярского края...». Рекламная конструкция 3х6 расположена на пересечении улицы Брянская и улицы 2-я Озерная г. Красноярска (далее – Реклама).

По данному факту 09.02.2012 Красноярским УФАС России возбуждено дело № 036 по признакам нарушения требований статьи 8 Федерального закона «О рекламе» в отношении ООО «АПР-Сити/ТВД».

ООО «АПР-Сити/ТВД» внесено 10 января 2000 года в Единый государственный реестр юридических лиц Межрайонной ИФНС № 14 по Московской области за основным государственным регистрационным номером <...>.

Из письменных пояснений представителя ООО «АПР-Сити/ТВД» по доверенности от 28.02.2012 №28-02-12/03ю <...>. следует, что ООО «АПР-Сити/ТВД» является распространителем наружной рекламы и осуществляет установку рекламносителей в городских, сельских поселениях и на других территориях России.

Также ООО «АПР-Сити/ТВД» имеет обособленные подразделения во многих городах России. Основными функциями обособленных подразделений являются представление интересов ООО «АПР-Сити/ТВД» и совершение всех необходимых действий по распространению наружной рекламы на соответствующей территории.

Руководство деятельностью обособленных подразделений осуществляется их руководителями, которые действуют на основании выдаваемой доверенности (от 01.01.2012 № 01-01-12/33ю) и должностной инструкции, утверждаемой генеральным директором ООО «АПР-Сити/ТВД».

Руководителем обособленного подразделения ООО «АПР-Сити/ТВД» в г. Красноярске является <...>. (приказ о назначении от 10.11.2008 № 0839).

Согласно пункту 2.7 должностной инструкции в обязанности руководителя обособленного подразделения ООО «АПР-Сити/ТВД» в г. Красноярске <...> входит контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе при размещении наружной рекламы на территории субъекта Российской Федерации, в котором расположено подразделение.

Кроме того, согласно пункту 4.2 должностной инструкции ответственность за нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе несет руководитель обособленного подразделения ООО «АПР-Сити/ТВД» в г. Красноярске <...>

В ходе рассмотрения дела, исследовав его материалы, Комиссия Красноярского УФАС России установила следующие обстоятельства.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это 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 адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к товарам, указанным в Рекламе.

Таким образом, Комиссия Красноярского УФАС России пришла к выводу о том, что информация, размещенная на наружной рекламной конструкции является Рекламой.

Согласно статье 454 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее-ГК РФ) по договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену).

Из анализа действующего законодательства следует, что договор купли-продажи является договором консенсуальным, возмездным и двусторонним.

Из статьи 492 ГК РФ следует, что по договору розничной купли-продажи продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью.

Таким образом, договор розничной купли-продажи является отдельным видом договора купли-продажи.

В соответствии с частью 2 статьи 497 ГК РФ дистанционным способом продажи товара признается такой способ продажи товара, при котором договор розничной купли-продажи заключается на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, проспектов, буклетов, фотоснимков, средств связи или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора.

Согласно части 3 статьи 497 ГК РФ 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.

Порядок продажи товаров дистанционным способом регулируется [Правилами](#) продажи товаров дистанционным способом, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 № 612 (далее - Правила).

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.

Правилами продажи товаров дистанционным способом определено, что 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.

Из вышеизложенного следует, что заключение договора при дистанционном способе продажи товара происходит в момент, когда потребитель изъявляет желание заключить договор на приобретение товара посредством телефонной связи по номерам указанным в рекламе или заказа товара на Интернет-сайте, а не в момент получения чека при доставке товара.

В ходе рассмотрения дела Комиссия Красноярского УФАС России пришла к выводу о том, что договор купли-продажи товара при дистанционном способе реализации товара заключается в момент заказа покупателем товаров по телефону или на Интернет-сайте и считается исполненным в момент доставки товара по месту жительства покупателя. При доставке товара покупателю договор уже заключен, следовательно, покупатель не мог непосредственно ознакомиться с товаром до заключения договора купли-продажи.

Из содержания статьи 497 ГК РФ, названных Правил и действий продавца – ГПКК «Губернские аптеки» - следует, что продавец при доставке товара едет не заключать, а исполнять уже заключенный договор.

Верховный Суд Российской Федерации признал законным [абзац первый пункта 20](#) Правил, устанавливающий, что 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.

В соответствии с [пунктом 1 статьи 425](#) ГК РФ договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения.

Согласно [статье 493](#) ГК РФ, если иное не предусмотрено законом или договором розничной купли-продажи, в том числе условиями формуляров или иных стандартных форм, к которым присоединяется покупатель ([статья 428](#)), договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара.

Это положение вышеназванного [ГК РФ](#) изложено в [абзаце первом пункте 20](#) Правил.

[Статьей 432](#) ГК РФ установлено, что договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

В силу [пункта 1 статьи 433](#) ГК РФ договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта; офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определено и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение; акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии ([пункт 1 статьи 435](#) и [пункт 1 статьи 438](#) ГК РФ).

Согласно [пункту 2 статьи 437](#) Гражданского кодекса Российской Федерации предложение товара в его рекламе, каталогах и описаниях товаров, обращенных к неопределенному кругу лиц, признается публичной офертой, если оно содержит все существенные условия договора розничной купли-продажи.

Абзацем третьим [пункта 3](#) Правил предусмотрено, что договор розничной продажи товаров дистанционным способом заключается 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.

Продажа товаров дистанционным способом может осуществляться не только в стационарных местах торговли, но и посредством электронных средств массовой информации и средств связи (телереклама, почтовая связь, Интернет).

С учетом положений [статьи 437](#) ГК РФ предложение заключить договор купли-продажи в порядке, установленном [статьей 26.1](#) ГК РФ (т.е. дистанционным способом продажи), адресованное неопределенному кругу лиц, является публичной офертой, а сведения, предусмотренные [пунктом 2 статьи 26.1](#) Закона Российской Федерации от 7 февраля 1992 г. № 2300-1, являются условиями, необходимыми (существенными) для заключения договора данного вида ([статья 432](#) Гражданского кодекса Российской Федерации)

В соответствии с прямым указанием [Закона](#) Российской Федерации от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 ([пункт 2 статьи 26.1](#)) при дистанционном способе продажи 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 продавца (изготовителя), о цене и об условиях приобретения товара, а также о сроке, в течение которого действует предложение о заключении договора. Аналогичное положение содержится в [пункте 8](#) Правил.

[Правилами](#) предусмотрено, что покупатель передает продавцу сообщение о своем намерении приобрести товар, в котором должны быть указаны вид услуги, время ее исполнения и стоимость, обязательства покупателя ([пункт 14](#)). С момента получения продавцом соответствующего сообщения у продавца возникают обязательства по передаче товара, иные обязательства, связанные с передачей товара ([пункт 18](#)).

Учитывая изложенное, указание в [абзаце первом пункта 20](#) Правил о вступлении в силу договора с момента получения продавцом сообщения о намерении покупателя приобрести товар, Верховным судом признано законным.

В силу [пункта 3 статьи 492](#) ГК РФ к отношениям, вытекающим из договора розничной купли-продажи, применяются положения данного [Кодекса](#) об этом виде договора, общие положения ГК РФ о договорах купли-продажи, если иное не предусмотрено [параграфом 2 главы 30](#) названного Кодекса ([пункт 5 статьи 454](#) ГК РФ), общие положения о договорах. [Статья 493](#) ГК РФ (форма договора розничной купли-продажи) предусматривает, что договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара, если иное не предусмотрено законом или договором купли-продажи, в том числе условиями формуляров или иных стандартных форм, к которым присоединяется покупатель.

Таким образом, Верховным судом Российской Федерации указано, что момент заключения договора розничной купли-продажи может быть и иным, чем предусмотрено в [статье 493](#) Гражданского кодекса Российской Федерации - с момента получения продавцом сообщения о намерении покупателя приобрести товар ([статья 433](#) ГК РФ).

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 регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

Рассматриваемая Реклама не содержит информацию, указанную в статье 8 Федерального Закона «О рекламе», а именно: государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица.

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

На основании вышеизложенного Комиссия Красноярского УФАС России установила, что реклама, являющаяся предметом рассмотрения дела, нарушает требования статьи 8 Федерального закона «О рекламе».

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение законодательства о рекламе в части нарушения статьи 8 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель- лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На основании вышеизложенного Комиссия Красноярского УФАС России пришла к выводу о том, что рекламораспространителем рассматриваемой Рекламы в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» является ООО «АПР-Сити/ТВД».

При рассмотрении дела № 059 возбужденного в отношении рекламоодателя (ГП КК «Губернские аптеки») представителем ГПКК «Губернские аптеки» по доверенности от 12.02.2012 б/н <..> представлены материалы, из которых следует, что между ГПКК «Губернские аптеки», в лице генерального директора <..>., действующего на основании устава, с одной стороны, и ООО РА «Радиус», в лице генерального директора <...>., действующей на основании устава, с другой стороны заключен договор от 15.07.2011 № ДУ0003/16-11 на оказание рекламных услуг.

Согласно условиям договора от 15.07.2011 № ДУ0003/16-11 на оказание рекламных услуг ООО РА «Радиус» обязуется оказывать ГПКК «Губернские аптеки» услуги по изготовлению, размещению рекламной информации, предоставляемой ГПКК «Губернские аптеки», а также услуги по разработке и проведению различного рода рекламных акций и рекламных кампаний, мероприятий по продвижению, иных услуг рекламного характера.

Из представленных представителем ООО «АПР-Сити/ТВД» по доверенности от 28.02.2012 № 28-02-12/03ю <...> материалов следует, в соответствии с условиями договора от 09.11.2011 № 17526_KJTVД на оказание рекламных услуг, заключенного между ООО «АПР-Сити/ТВД», с одной стороны, и ООО РА «Радиус», с другой

стороны (далее-Договор).

Согласно условиям договора от 09.11.2011 № 17526_KJTVД на оказание рекламных услуг ООО «АПР-Сити/ТВД» обязуется оказать услуги по размещению согласованной рекламной информации.

На момент рассмотрения дела Комиссия Красноярского УФАС России располагала информацией, подтверждающей тот факт, что нарушение требований статьи 8 Федерального закона «О рекламе» ООО «АПР-Сити/ТВД» устранено.

На основании изложенного, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального Закона №38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 30, 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей Рекламу товаров при дистанционном способе их продажи, распространенную ООО «АПР-Сити/ТВД» <...>, поскольку в ней нарушены требования статьи 8 Федерального закона «О рекламе».

2. В связи с добровольным устранением нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе на момент рассмотрения дела, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «АПР-Сити/ТВД» не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Красноярского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

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

Председатель Комиссии

О.П. Харченко

Члены Комиссии

Н.В. Вшивкова

О.А. Чуракова

Вшивкова Наталья Владимировна

211-18-30

- [4. reshenie.doc](#)