

## Определение

об отложении рассмотрения дела № 4-05/93

21 сентября 2016 года

г. Хабаровск

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:

<...> – врио начальника отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

<...>. - ведущий специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев материалы дела № 4-05/93 по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту нарушения ООО «Вертикаль» пунктов 1,3 части 3 статьи 5, статьи 8 ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛА:

В ходе осуществления государственного надзора за соблюдением рекламного законодательства РФ Хабаровским УФАС России 22 августа 2016 года отслежены рекламные буклеты следующего содержания: «ООО «Вертикаль» ИНН 2724165152, ресторан-бар «ЧИНДАО» китайская кухня. В г.Хабаровске в нашем ресторане самые дешевые цены, так же предлагаем вкусное, охлажденное, недорогое пиво на розлив с нашей пивоварни. Доставка по городу – бесплатно. Предлагаем скидки: имениннику – 10%. При заказе одного блюда подарок – бокал пива. Режим работы: 12:00-02:00. [www.qingdao.ru](http://www.qingdao.ru). Тел. +7-909-857-16-66, +7-909-824-29-99. Адрес: ул. Дзержинского, д. 56 (3 этаж). Добро пожаловать!».

Буклеты распространяются путем их раздачи прохожим по адресу г. Хабаровск, ул. Муравьева-Амурского, 34 (ост. «Совкино»).

Информация о доставке сопровождается фотоизображением различных видов блюд с их описанием (состав, вес, цена) и фотографией ресторана.

Реклама направлена на привлечение внимания потребителей к пиву, которое можно приобрести как по указанному в рекламе адресу, так и по телефону доставки, то есть дистанционным способом.

Согласно Правилам продажи товаров дистанционным способом, утвержденным Постановлением Правительства РФ № 612 от 27.09.2007 г. (далее Правила) 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.

В соответствии с ФЗ "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции" пиво относится к алкогольной продукции.

В пункте 5 Правил установлен запрет на продажу дистанционным способом алкогольной продукции.

В соответствии с частью 2 статьи 168 Гражданского кодекса Российской Федерации сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна, если из закона не следует, что такая сделка оспорима или должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки.

Таким образом, законное приобретение алкогольной продукции посредством заказа дистанционным способом (по телефону или иным подобным образом) невозможно, так как договор купли-продажи алкогольной продукции дистанционным способом является ничтожным.

Следовательно, реклама, содержащая информацию о возможности приобретения алкогольной продукции дистанционным способом, является недостоверной и признается ненадлежащей на основании пункта 3 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», в соответствии с которой недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об ассортименте или цене товара, а также о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока.

Использованные в рекламе словосочетания: «самые дешевые цены», выражают превосходство, поэтому их употребление создает впечатление о том, что у данного ресторана самые низкие цены на все виды товаров (услуг), реализуемые им в сравнении с другими хозяйствующими субъектами на данном рынке, тем самым стимулируя интерес потребителей именно к своим услугам.

В соответствии с пунктом 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.

Согласно Постановлению Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Из данных разъяснений следует, что заявление о преимуществах, в том числе, использование формулировок, содержащих прилагательные в превосходной степени, должны иметь документальное и фактическое обоснование.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами.

В нарушение данной нормы ООО «Вертикаль» в вышеуказанной рекламе не подтверждает должным образом того, что в ресторане китайской кухни «Чиндао» реализуются товары и услуги по самым низким ценам.

Кроме того, информация о доставке сопровождается фотоизображением различных видов блюд с их описанием (состав, вес, цена) и фотографией кафе.

Рекламная информация, размещенная в буклете, направлена на привлечение внимания потребителя как к самому кафе, так и к продаже товаров (блюд китайской кухни) дистанционным способом по указанному телефону доставки.

Определение дистанционного способа продажи товара дано пунктом 2 статьи 497 ГК РФ, в соответствии с которым, 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).

Таким образом, рассматриваемый договор характеризуется двумя отличительными признаками: 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 так далее.

Согласно Правилам продажи товаров дистанционным способом, утвержденным Постановлением Правительства РФ № 612 от 27.09.2007 г. (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 с использованием сетей почтовой связи, сетей электросвязи, в том числе информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", а также сетей связи для трансляции телеканалов и (или) радиоканалов, или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора

В соответствии с п. 20 названных 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.

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

Указанная выше реклама предлагает покупателю продукты, 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 (дистанционный способ торговли).

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

В нарушение данной нормы права рекламные буклеты содержат неполную информацию, а именно наименование юридического лица и ИНН.

В силу части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований пунктов 1, 3 части 3 статьи 5, статьи 8 несет рекламодатель.

На рассмотрение дела, назначенного на 21 сентября 2016 года, представитель ООО «Вертикаль» не явился.

В деле отсутствуют данные об его своевременном извещении, о месте и времени рассмотрения дела.

В соответствии с абзацем 5 пункта 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

**ОПРЕДЕЛИЛА:**

1. Рассмотрение дела № 4-05/93 отложить.
2. Назначить рассмотрение дела на 12 октября 2016 года в 09 часов 30 минут по адресу: г. Хабаровск, ул. Запарина, 67, каб. 22.
3. ООО «Вертикаль» в трехдневный срок с момента получения настоящего определения представить в Хабаровское УФАС России:

- протокол собрания учредителей о назначении руководителя общества;
- договор с рекламопроизводителем на изготовление рекламных буклетов;
- договор с рекламодателем;
- срок распространения рекламы;
- платежные документы, подтверждающие оплату рекламных услуг;
- согласованный с рекламодателем текст и макет рекламы;
- иные места распространения рекламы в г. Хабаровске;
- пояснения по факту распространения рекламы с нарушениями рекламного законодательства.

Документы должны быть заверены печатью и подписью должностного лица.

Явка представителя ООО «Вертикаль», в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, обязательна.