

Комиссия Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе: <...>.

рассмотрев дело №03-02/45-2016, возбужденное в отношении ООО «Атмосфера» (ОГРН 1151031000383; ИНН 1004004512, зарегистрировано 24.03.2015, адрес <...>.) и ИП <> по признакам нарушения статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), в отсутствие надлежащим образом уведомленных о дате, месте и времени рассмотрения дела ИП <> и представителя ООО «Атмосфера»,

УСТАНОВИЛА:

В целях осуществления надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в соответствии с полномочиями, предоставленными статьей 33 ФЗ «О рекламе», специалистом отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы Карельского УФАС России при осмотре рекламно-информационной газеты «Все обо всем - Костомукша» (выпуск от 02.09.2016 №34, страницы 2-3; далее – газета) была обнаружена реклама следующего содержания: «Атмосфера клуб. СЧАСТЛИВАЯ НЕДЕЛЯ!!! С 03.09-11.09 -25% на доставку: пиццы, японскую кухню, пасты. Доставка +7 921 018 34 89», с названиями и стоимостью предлагаемой продукции (роллы, мини роллы, пиццы, горячие блюда, суши и т.д.).

Учредителем и главным редактором газеты «Все обо всем - Костомукша» является индивидуальный предприниматель <>, которая, отвечая на запрос Карельского УФАС России от 11.11.2016 №03-01/134-135/4203 с письмом от 15.11.2016 (вх. от 18.11.2016 №5114) представила договор на производство, размещение и распространение рекламы от 09.01.2016, заключенный между ИП <>, (рекламораспространитель) и ООО «Атмосфера», в лице генерального директора <> (рекламодатель). Кроме того, ИП <> предоставила копию заявки ООО «Атмосфера» на размещение рекламного материала в газете, с копией макета, согласованного последним. Кроме того, из представленных документов следует, что рекламный блок размещался в следующих выпусках газеты: от 15.01.2016 №01, от 22.01.2016 №02, от 29.01.2016 №03.

По результатам рассмотрения указанных материалов, в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 2 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и с пунктом 20 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508 (далее – Правила) определением от 28.12.2016 «О возбуждении дела №03-02/45-2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» было возбуждено настоящее дело и назначено к рассмотрению на 26.01.2017. В качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, к участию в рассмотрении дела привлечены ООО «Атмосфера» и ИП <>

11.01.2017 (вх. №106) от ИП <> в адрес Карельского УФАС России поступило ходатайство о рассмотрении дела в ее отсутствие и признании факта нарушения.

Письмом от 18.01.2017 (вх. от 19.01.2017 №254) ООО «Атмосфера» подтвердило, что рекламное объявление вышеуказанного содержания было размещено в газете по заявке Общества в рамках договора от 09.01.2016 на производство, размещение и распространение рекламы, заключенного с ИП <> (далее – Договор). Вместе с тем, по мнению директора ООО «Атмосфера» <>, Общество не является лицом, определившим содержание рассматриваемой рекламы, поскольку ее макет согласно разделу 3 Договора был изготовлен ИП <> самостоятельно и впоследствии размещен в газете.

Исследовав и оценив все имеющиеся в деле документы, комиссия Карельского УФАС России приходит к следующему.

Пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определено, что 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Рассматриваемая информация:

- публично распространена в печатном виде (на страницах газеты) в г. Костомукша;
- предназначена для неопределенного круга лиц;
- преследует цели информирования-рекламирования: обращения внимания на продукцию, реализуемую клубом «Атмосфера» на условиях доставки;
- направлена на продвижение данного товара на рынке.

Таким образом, данная информация соответствует всем квалифицирующим признакам рекламы, определенным статьей 3 ФЗ «О рекламе», поэтому является рекламой.

По определению пункта 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе», ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно статье 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.

В силу пунктов 2, 3 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). 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.

Аналогичные положения содержатся в Законе РФ от 07.02.1992 №2300-1 «О защите прав потребителей» (далее - Закон 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 исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара) способами. 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 (пункты 1, 2 статьи 26.1 Закона о защите прав потребителей).

Пунктом 2 Правил продажи товаров дистанционным способом, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 №612 (далее - Правила), определено, что 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.

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.

Таким образом, отличительным признаком договора купли-продажи дистанционным способом является отсутствие прямого непосредственного контакта потребителем с товаром либо его образцом до заключения договора и в

момент заключения договора по средствам получения предварительного сообщения по телефону о намерении покупателя приобрести товар; момент такого договора не ставится в зависимость от момента оплаты товара и выдачи чека, но определяется моментом сообщения покупателем продавцу своего намерения приобрести товар.

В рассматриваемом рекламном блоке клуба «Атмосфера» предложен ассортимент ролл, пицц, десертов, супов и т.п., указаны условия их заказа и доставки по городу, адрес в социальной сети «ВКонтакте» (vk.com/atmosferakstm), где можно посмотреть и другие блюда, а также номер телефона, по которому можно осуществить заказ указанных товаров. Таким образом, способ продажи товаров клуба «Атмосфера» является дистанционным.

В свою очередь в данной рекламе отсутствуют сведения о продавце указанных товаров (наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица), что говорит о признаках нарушения статьи 8 ФЗ «О рекламе».

Следует также отметить, что согласно части 3 договора от 09.01.2016 на производство, размещение и распространение рекламы, заключенного между ИП <> и ООО «Атмосфера», рекламодатель обязан: подать заявку на производство, размещение рекламы в очередном номере; предоставить всю информацию, необходимую для изготовления рекламного блока, и согласовать (утвердить) макет изготовленной рекламы или предоставить самостоятельно изготовленный макет рекламного блока. При этом, в случае если макет рекламы не предоставлен рекламодателем, или не согласован им в установленные договором срок, рекламораспространитель самостоятельно принимает решение о размещении рекламы в очередном номере.

Вместе с тем в материалы дела представлены копии: заявки ООО «Атмосфера» от 28.08.2016 о размещении рекламного материала в газете от 02.09.2016 и макета рекламного модуля, которые подписаны директором ООО «Атмосфера» и имеют оттиск печати Общества, идентичный оттиску печати на договоре.

Таким образом, с учетом вышеуказанного комиссия Карельского УФАС России пояснения ООО «Атмосфера» не принимает.

Согласно статье 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований статьи 8 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель и рекламораспространитель.

С учетом вышеизложенного и в понимании пунктов 5 и 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ИП <> является рекламораспространителем, а ООО «Атмосфера» - рекламодателем вышеуказанной рекламы.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42, 44 Правил, комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу ООО «Атмосфера» следующего содержания: «Атмосфера клуб. СЧАСТЛИВАЯ НЕДЕЛЯ!!! С 03.09-11.09 -25% на доставку: пиццы, японскую кухню, пасты. Доставка +7 921 018 34 89», с названиями и стоимостью предлагаемой продукции (роллы, мини роллы, пиццы, горячие блюда, суши и т.д.), размещаемую в СМИ, поскольку в ней нарушены требования статьи 8 ФЗ «О рекламе».

2. Признать ИП <> и ООО «Атмосфера», являющихся рекламодателем и рекламодателем (соответственно), размещенного в газете «Все обо всем-Костомукша» рекламного блока, нарушившим требования статьи 8 ФЗ «О рекламе».

3. Выдать ООО «Атмосфера» и ИП <> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Карельского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение антимонопольного органа может быть оспорено в течение трех месяцев со дня вынесения решения.

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

02 февраля 2017 года

г. Петрозаводск

Предписание объявлено 26 января 2017 года

Предписание изготовлено в полном объеме 02 февраля 2017 года

Комиссия Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:<...>.

на основании своего решения по делу №03-02/45-2016 о признании ненадлежащей рекламы следующего содержания: «Атмосфера клуб. СЧАСТЛИВАЯ НЕДЕЛЯ!!! С 03.09-11.09 -25% на доставку: пиццы, японскую кухню, пасты. Доставка +7 921 018 34 89», с названиями и стоимостью предлагаемой продукции (роллы, мини роллы, пиццы, горячие блюда, суши и т.д.), размещенную на страницах газеты «Все обо всем-Костомукша», поскольку в ней нарушены требования статьи 8 Федерального

закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 №508 (далее – Правила №508),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ИП <>, прекратить нарушение требований статьи 8 ФЗ «О рекламе» при распространении вышеуказанной ненадлежащей рекламы в газете «Все обо всем – Костомукша», путем указания в рекламе сведений о продавце товаров, указанных в рекламном блоке (наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица).
2. ИП <> в течение 10 дней со дня получения данного предписания предоставить в Карельское УФАС России документы, свидетельствующие об исполнении пункта 1 настоящего предписания.

Доводим до сведения, что невыполнение в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе в силу пункта 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях влечет за собой административную ответственность в виде наложения штрафа на должностных лиц 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.