

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 4/05-84

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, рассмотрев дело № 4-05/84 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы стимулирующей лотереи без наличия специального разрешения и рекламы доставки воды дистанционным способом продажи с нарушением требований пункта 7 статьи 7, статьи 8 ФЗ «О рекламе», в отсутствие представителей заявителя, извещенных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела; лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе, ИП Николаенко не явилась, извещена надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступили заявления гражданина *** (вх.№ 5/6605 от 05.08.2013г. и № 5/6680 от 07.08.2013г.) о наличии признаков нарушения рекламного законодательства при распространении в газете «Для Вас» рекламных объявлений следующего содержания:

- в № 28(136) от 29.07.2013г., стр. 5 «Вода для всех. Доставка природной питьевой воды. 51-14-55, 54-37-37. Комсомольск-на-Амуре, ул.Кирова, 67. Родниковая Дальневосточная»;

- в № 29(137) от 05.08.2013г. стр. 11 «Slim club международная сеть wellness-студий для женщин. Идеальное тело без диет и усилий! Пр. Ленина, 28, тел.8-914-423-23-47, www.slimclub.ru. С 1.08 по 17.08 приглашаем принять участие в беспроигрышной Slim-Лотерее».

Реклама по доставке воды направлена на привлечение внимания потребителя к продаже природной питьевой воды «Родниковая» дистанционным способом продажи по указанным телефонам доставки.

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).

Согласно Правилам продажи товаров дистанционным способом продажи, утвержденных Постановлением Правительства РФ № 612 от 27.09.2007г. 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 иным способом исключающим возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром, либо образцом товара при заключении такого договора.

В соответствии с п.20 данных Правил, договор считается заключенным с момента выдачи покупателю товарного или кассового чека, либо иного документа, подтверждающего оплату товара, или 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 части 3 ст. 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 знакомит покупателя с описанием товара посредством газеты «Для Вас», исключая возможность непосредственного ознакомления с товаром, либо образцом товара при заключении договора, заключаемого посредством получения продавцом сообщения по телефону о намерении потребителя приобрести товар.

Таким образом, рассматриваемая реклама является рекламой товаров при дистанционном способе их продажи.

В соответствии со ст. 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 ст. 8 распространяемая реклама не содержит сведений о наименовании, месте нахождения, 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.

Рекламный материал на 11 стр. газеты «Для Вас» в № 29(137) от 05.08.2013г. содержит предложение принять участие в беспроигрышной Slim-Лотерее.

В результате представленных документов об условиях проведения беспроигрышной Slim-Лотереи установлено следующее.

Рекламируемая акция о проведении беспроигрышной Slim-Лотереи, главным условием участия в которой является приобретение абонементов на два и более месяца в «Slim-клубе», проводимая в целях стимулирования продажи абонементов и привлечение клиентов за счет их участия в данной акции, является стимулирующей лотереей по следующим основаниям.

В соответствии со ст. 2 Федерального закона «О лотереях» (№ 138-ФЗ от 11 ноября 2003 г.) лотерея – игра, которая проводится в соответствии с договором и в которой одна сторона (организатор лотереи) проводит розыгрыш призового фонда лотереи, а вторая сторона (участник лотереи) получает право на выигрыш, если она будет признана выигравшей в соответствии с условиями лотереи.

Договор между организатором лотереи и участником лотереи заключается на добровольной основе и оформляется выдачей лотерейного билета, квитанции, другого документа или иным предусмотренным условиями лотереи способом.

На основании части 3 статьи 3 названного закона лотерея, право на участие в которой не связано с внесением платы и призовой фонд формируется за счет средств организатора лотереи, является стимулирующей.

В конкретном случае право на участие в розыгрыше не связано с внесением платы и обусловлено совершением ее участниками определенных действий, предусмотренных условиями лотереи (приобретение абонементов в клуб на два и более месяца). Заявленный призовой фонд в получении различных видов услуг, оказываемых клубом и абонементов для занятий в данном клубе, в том числе получение бесплатных бонусных занятий, сформирован за счет организатора лотереи.

По совокупности нормативных требований, изложенных в статье 7 ФЗ «О лотереях», право на организацию и проведение стимулирующей лотереи наступает после обязательного соблюдения документальной процедуры, включающей в себя подачу уведомления об условиях стимулирующей лотереи, внесение ее в реестр лотерей и присвоение регистрационного номера.

Таким образом, правомерность проведения стимулирующей лотереи наступает только после получения разрешения уполномоченного органа.

Установлено, что распространение рекламы «Беспроигрышной «Slim-Лотереи», осуществлено без наличия соответствующего разрешения.

На основании пункта 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама услуг, на реализацию которых требуется получение специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Рекламы в указанных частях признаются ненадлежащими.

Согласно части 7 статьи 38 Федерального закона названного закона

ответственность за данные нарушения несет рекламораспространитель.

Установлено, что рекламораспространителем указанных реклам является учредитель рекламного еженедельника «Для Вас» ИП Николаенко.

Данный факт подтверждается свидетельством о регистрации средства массовой информации серии ПИ № 27-00147 от 17.09.2010г.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащими рекламы:

- «Вода для всех. Доставка природной питьевой воды. 51-14-55, 54-37-37. Комсомольск-на-Амуре, ул.Кирова, 67. Родниковая Дальневосточная»;

- «*Slim club* международная сеть wellness-студий для женщин. Идеальное тело без диет и усилий! Пр. Ленина, 28, тел.8-914-423-23-47, www.slimclub.ru. С 1.08 по 17.08 приглашаем принять участие в беспроектной Slim-Лотерее», распространяемые ИП Николаенко в рекламном еженедельнике «Для Вас» (№ 28(136) от 29.07.2013г., стр. 5 и № 29(137) от 05.08.2013г. стр. 11) , поскольку в них нарушены требования пункта 7 статьи 7, статьи 8 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ИП Николаенко предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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 22 августа 2013 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (в трехмесячный срок).

Предписание

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе на основании своего решения от 22 августа 2013 года по делу № 4-05/84 о признании ненадлежащими реклам стимулирующей лотереи и доставки воды дистанционным способом продажи, и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ИП Николаенко в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства РФ о рекламе, а именно: распространение в рекламном еженедельнике «Для Вас»:

- рекламы стимулирующей лотереи без наличия специального разрешения с нарушением требований пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе»;

- рекламы доставки воды при дистанционном способе продажи с нарушением требований статьи 8 ФЗ «О рекламе».

2. ИП Николаенко представить в Хабаровское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 02 сентября 2013 года.

В случае неисполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Хабаровское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4. статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить административный штраф 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 (в трехмесячный срок).