

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

рассмотрев дело №03-02/39-2016, возбужденное в отношении ООО «Кристалл плюс» (ОГРН 1141031001110, ИНН 1004018963, юр.адрес:<...>), ИП 2 и ИП 1 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 <...>., ИП <...>. и представителя ООО «Кристалл плюс»,

УСТАНОВИЛА:

Специалистом отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы Карельского УФАС России при осмотре выпуска от 23.09.2016 №37 рекламной-информационной газеты «Все обо всем - Костомукша» (далее – газета) была обнаружена реклама следующего содержания: «CRYSTAL ДОСТАВКА Город, Контолки, Вокзал – 100 руб. По будням с 12.00 до 24.00, по выходным с 14.00 до 24.00 Пятница, суббота с 23.00 – 150 руб. 8-911-415-72-04, 8-963-745-28-80, 8-921-014-06-53, по будням с 12.00 до 16.00 Скидка 10% на все!» с названиями и стоимостью предлагаемой продукции (роллы, мини роллы, пиццы, горячие блюда, суши и т.д.).

Карельским УФАС России был направлен соответствующий запрос в редакцию газеты, учредителем и главным редактором которой является индивидуальный предприниматель 1.

Отвечая на запрос Карельского УФАС России от 20.10.2016 №03-01/130/4017 с письмом от 31.10.2016 (вх. №4819) предоставила договор на производство, размещение и распространение рекламы от 01.05.2015, заключенный между ИП 1, (рекламораспространитель) и ООО «Кристалл плюс», в лице генерального директора <> (рекламодатель), со сроком действия с 01 мая 2016 года по 31 декабря 2017 года. Кроме того, ИП 1 предоставила копию заявки ООО «Кристалл плюс» на размещение рекламного материала в газете с копией макета, согласованного директором Общества. Из предоставленных документов следует, что рекламный блок размещался в следующих выпусках газеты: от 29.07.2016 №29, от 12.08.2016 №31, от 09.09.2016 №35, от 23.09.2016 №37, от 07.10.2016 №39 и от 21.10.2016 №41.

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 10.11.2016 «О возбуждении дела №03-02/39-2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» было возбуждено настоящее дело и назначено к рассмотрению на 06.12.2016.

В назначенные для рассмотрения настоящего дела дату (06.12.2016) и время представитель ООО «Кристалл плюс» не явился, при этом Карельское УФАС России на тот момент не располагало документами, подтверждающими факт получения обществом корреспонденции. В целях обеспечения мер для реализации ООО «Кристалл плюс» своих прав и защиты законных интересов, руководствуясь пунктом 34 Правил определения от 12.12.2016 «Об отложении и продлении срока рассмотрения дела №03-02/39-2016» рассмотрение дела было назначено на 11 часов 00 минут 11.01.2017.

С письмом от 01.02.2017 (вх. от 02.02.2017 №566) ООО «Кристалл плюс» предоставило информацию, из которой следует, что договор от 01.05.2015 на производство, размещение и распространение рекламы, заключенный с ИП 1 расторгнут соглашением от 31.12.2015. При этом между ООО «Кристалл плюс» и ИП 2 заключен агентский договор от 31.12.2015 на проведение рекламной кампании в отношении товаров, производимых ООО «Кристалл плюс», в связи с чем, услуги по размещению вышеуказанной рекламы ИП 1 оказывались по договорам, заключенным ею с ИП 2 <> от 01.01.2016 (срок действия до 30.06.2016) и от 01.07.2016 (срок действия до 31.12.2017). Из пояснений Общества следует, что в данной ситуации имело место ошибка бухгалтера газеты при оформлении актов и иных документов, связанная с тем, что ИП 2 также является директором ООО «Кристалл плюс». Кроме того, общество отмечает, что некоторые документы, составленные ошибочно, были уничтожены, взамен которых составлены новые на ИП 2, подписанные последним и предоставленные Обществом в материалы дела (копии заявки от 16.09.2016 на размещение рекламного материала, макета рекламы, актов об оказании ИП 1 услуг по размещению рекламного материала, предоставленного ИП 2).

На основании изложенного и в силу пунктов 32, 34 Правил определением от 02.02.2017 рассмотрение дела было отложено и к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, был привлечен ИП 2

В письме от 07.03.2017 (вх. от 07.03.2017 №1124) представитель ИП 2 по доверенности - <> предоставил пояснения аналогичные предоставленным ООО «Кристалл плюс» в вышеуказанном письме, отметив при этом, что, исходя из содержания договоров, заключенных между ИП 1 и ИП 2 всю ответственность за соответствие рекламы ФЗ «О рекламе» несет газета, в связи с чем просит прекратить в отношении Общества и ИП 2 производство по делу.

Исследовав материалы и нормативные документы, можно сделать следующие выводы.

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 (роллы, мини роллы, пиццы, горячие блюда, суши и т.д.), реализуемую CRYSTAL (ООО «Кристалл плюс») на условия доставки;
- направлена на продвижение данных услуг 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 CRYSTAL предложен ассортимент ролл, пицц, десертов, супов и т.п., указаны условия их заказа и доставки по городу, а также номера телефонов, по которым можно осуществить заказ указанных товаров. Таким образом, способ продажи товаров ООО «Кристалл плюс» 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».

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

Из имеющихся в материалах дела документов и пояснений следует, что изначально, предоставленные ИП 1 документы свидетельствовали о том, что рекламодателем рекламы является ООО «Кристалл плюс» в лице <> (заявка от 16.09.2016, макет рекламы). В дальнейшем в подтверждение данных объяснений Обществом предоставлены новые договоры и документы, свидетельствующие о

том, что рекламодателем являлся ИП 2, при этом не предоставлены доказательства уничтожения якобы ошибочно оформленных документов на ООО «Кристалл плюс».

Вместе с тем указанные документы не отменяют факта взаимосвязанности действий Общества и ИП 2 при реализации рекламной кампании по размещению рассматриваемого рекламного блока по следующим основаниям.

Единоличным учредителем и директором ООО «Кристалл плюс» является <>, который также зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО «Кристалл плюс» является деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания (код 56.10 по ОКВЭД ОК 029-2014).

По информации, содержащейся в ЕГРИП, основным видом деятельности ИП 2 является торговля оптовая пищевыми продуктами, напитками и табачными изделиями (код 46.3 по ОКВЭД ОК 029-2014), в качестве одного из дополнительных видов деятельности ИП 2 предусмотрена торговля розничная в неспециализированных магазинах (код 47.1 (по ОКВЭД ОК 029-2014).

Таким образом, <> как индивидуальный предприниматель 2 к рекламируемой продукции и деятельности ООО «Кристалл плюс» не имеет отношения.

При этом в материалы дела предоставлен агентский договор, заключенный между ООО «Кристалл плюс» в лице единоличного органа <> с ИП 2 на проведение последней рекламной кампании (т.е. самим собой). В связи с чем, 31.12.2015 Общество расторгло договор с ИП 1 от 01.05.2015 на производство, размещение и распространение рекламы в СМИ, а ИП 2, заключил новые договоры с ИП 1 от 01.01.2016 и от 01.07.2016 на возмездное оказание рекламных услуг.

В силу указанных договоров ИП 2 обязан предоставить ИП 1 информацию для подготовки рекламных материалов (подпункт 2.1.1 пункта 2.1 договоров) и согласовать дизайн рекламных материалов, подлежащих распространению (подпункт 2.1.3 пункта 2.1 договоров). Следовательно, ИП 2 является лицом, определившим объект рекламирования (рекламодатель).

При этом, ИП 2, являясь одновременно единоличным исполнительным органом и учредителем ООО «Кристалл плюс» в любом случае действует от лица и от имени общества, определяя объект рекламирования.

Следует также отметить, что в рассматриваемом рекламном блоке объектом рекламирования является продукция, реализуемая ООО «Кристалл плюс», в данном случае дистанционным способом, все номера телефонов, указанные в рекламе зарегистрированы на физическое лицо – <>.

Таким образом, на основании вышеизложенного и в силу пункта 5 статьи 33 ФЗ «О рекламе» ИП 2 и ООО «Кристалл плюс» являются рекламодателями рассматриваемой рекламы.

С учетом вышеизложенного и в понимании пункта 7 статьи 33 ФЗ «О рекламе» ИП 1 является рекламораспространителем вышеуказанной рекламы.

На дату принятия комиссией решения в материалах рекламного дела отсутствуют

доказательства прекращения распространения ненадлежащей 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, размещенную на страницах рекламно-информационной газеты «Все обо всем - Костомукша» следующего содержания: «CRYSTAL ДОСТАВКА Город, Контолки, Вокзал – 100 руб. По будням с 12.00 до 24.00, по выходным с 14.00 до 24.00 Пятница, суббота с 23.00 – 150 руб. 8-911-415-72-04, 8-963-745-28-80, 8-921-014-06-53, по будням с 12.00 до 16.00 Скидка 10% на все!» с названиями и стоимостью предлагаемой продукции (роллы, мини роллы, пиццы, горячие блюда, суши и т.д.), поскольку в ней нарушены требования статьи 8 ФЗ «О рекламе».

2. Признать ИП 1, ИП 2 и ООО «Кристалл плюс», являющихся рекламодателем и рекламодателями (соответственно), размещенного в газете «Все обо всем-Костомукша» рекламного блока, нарушившими требования статьи 8 ФЗ «О рекламе».

3. Выдать ИП 1, ИП 2 и ООО «Кристалл плюс» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Карельского УФАС России для возбуждения дел 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.