

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 108/16 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«1» сентября 2016 г.

г.Новосибирск

Председатель Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, И.В. Волохина – заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы, рассмотрев заявление физического лица (вх. № 1703э от 22.04.2016 г.) по факту отказа в предоставлении заявителю подарка по акции «пицца «Гавайи» в подарок» 22.04.2016г., с признаками нарушения Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛ:

Новосибирским УФАС России проведена проверка по поступившему заявлению физического лица (вх. № 1703э от 22.04.2016 г.) по факту отказа в предоставлении заявителю подарка по акции «пицца «Гавайи» в подарок» 22.04.2016г., с признаками нарушения Закона «О рекламе».

Как указывает заявитель, на адрес его электронной почты пришло письмо следующего содержания: «Вас приветствует Доставка из ресторана Перчини» Мы подготовили для вас подарок! Акция действует до 22.04.2016. Заказывайте прямо сейчас! <http://dostavka-perchini.ru/> Вам подарок пицца гавайи! Доставка из ресторана перчини / пицца паста / <http://dostavka-perchini.ru/> «...» / *Действие купона распространяется только на доставку, при заказе от 700р. Для заказа чрез интернет в поле «кодовое слово» укажите «Гавайи». Для заказа по телефону сообщите код оператору.»

Также в нижнем левом углу страницы располагалась ссылка для отказа от рассылки.

В присланном на электронную почту заявителя письме указывалось, что акция «пицца «Гавайи» в подарок» действует до 22.04.2016г. Однако, оператор службы доставки сообщил заявителю, что "до 22 апреля" означает "до 23:59 ч. 21 апреля", в результате чего 22.04.2016г. при осуществлении заказа, заявителю было отказано в получении подарка по акции.

В результате рассмотрения заявления Новосибирским УФАС России установлено следующее.

В соответствии с п.1 ст.3 Закона «О рекламе», реклама - 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.

Объектом рекламирования может быть товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное

соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Товар, согласно п.3 ст.3 Закона «О рекламе», - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Поскольку рассматриваемая информация направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и не содержит указания на конкретного субъекта получения, в соответствии с Закона «О рекламе» она является рекламой.

В качестве объектом рекламирования в рассматриваемой рекламе выступает пицца, а также услуга по доставке пиццы. Кроме того, поскольку в качестве подарка по акции также предлагается пицца, производимая и реализуемая рестораном «Перчини», предлагаемый подарок также является объектом рекламирования, на привлечение внимания к которому направлена данная реклама.

В законодательстве отсутствует прямая трактовка значений предлогов «до» и «по» в контексте определения границ даты. Однако, гражданское законодательство при использовании конструкции «в срок до...» подразумевает значение «в срок до... включительно».

Так, в ст. 190 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) закреплено, что установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами. Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

В соответствии со ст. 194 ГК РФ, если срок установлен для совершения какого-либо действия, оно может быть выполнено до двадцати четырех часов последнего дня срока.

Таким образом, указанная в рекламном объявлении фраза «Акция действует до 22.04.2016» означает, что срок окончания акции будет завершен в 23 часа 59 минут 22 апреля 2016г.

Согласно п. 3 ч. 3 ст. 5 Закона «О рекламе», недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об ассортименте и о комплектации товаров, а также о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока.

В силу п. 4 ч. 3 ст. 5 Закона «О рекламе», недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

Исходя из изложенного, в получении подарка по акции 22.04.2016г. заявителю было отказано необоснованно. Таким образом, рассматриваемая реклама содержит признаки нарушения п.п. 3, 4 ч. 3 ст. 5 Закона «О рекламе».

В соответствии со ст. 38 Закона «О рекламе», ответственность за нарушение п.п. 3, 4 ч. 3 ст. 5 Закона «О рекламе» несет рекламодатель (изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо).

Согласно приложенному к заявлению чеку от 22.04.2016, организацией, осуществляющей доставку готовых блюд «Перчини», является ООО «Кондитерский цех» (ИНН: 5407496261).

На указанном в рассматриваемой рекламе сайте www.dostavka-perchini.ru содержится информация, согласно которой лицо, осуществляющее деятельность по продаже и доставке пиццы - ООО «Формула» (ИНН: 7453200970).

Таким образом, рекламодателями рассматриваемой рекламы являются ООО «Формула» и ООО «Кондитерский цех».

В отношении указанных лиц Новосибирским УФАС России были составлены Акты проверки № 16 и № 17 от 08.06.2016г.

В адрес ООО «Кондитерский цех» Новосибирским УФАС России неоднократно направлялись запросы о предоставлении информации, однако до настоящего момента ответ на них, а также отзыв на Акт проверки обществом не представлен.

ООО «Формула» 01.07.2016г. представило ответ на запрос (вх. № 5987), в котором обществом сообщается, что лицом, организовавшим и проводившим акцию «пицца «Гавайи» в подарок», является ООО «Формула», осуществляющее доставку готовых блюд.

Как указывает Общество, условие акции «пицца «Гавайи» в подарок»: осуществление заказа на доставку блюд из ресторана на сумму от 700 рублей; для заказа через интернет в поле «кодовое слово» необходимо указать «Гавайи»; для заказа по телефону сообщить код оператору.

Местом проведения данной акции является зона доставки Перчини. Зона доставки ограничена и указана на сайте по адресу <http://dostavka-perchini.ru/delivery/> (распечатка с сайта приложена к настоящему ответу). Доставку готовых блюд в указанной зоне доставки осуществляет ООО «Формула».

Акция пицца «Гавайи» в подарок» проводилась в срок с 20.04.2016 до 22.04.2016. Последним днем проведения данной акции было 21.04.2016. С нуля часов 22.04.2016 акция прекратила свое действие.

Причиной отказа заявителю в получении подарка по акции послужило истечение срока действия акции. В соответствии со ст. 194 ГК РФ если срок установлен для совершения какого-либо действия, оно может быть выполнено до двадцати четырех часов последнего дня срока. Последним днем срока действия акции в данном случае является 21 число, так как предлог «до» имеет пресекательное значение, то 22 число в период срока не включается.

Основанием распространения рекламной информации на адрес электронной почты «...» послужило личное волеизъявление клиента, выразившееся в проставлении знака «V» в поле «Активировать», «Новости по email» при регистрации на сайте службы доставки dostavka-perchini.ru (распечатка прилагается).

С данной позицией ООО «Формула» Новосибирское УФАС России не согласно по основаниям, указанным выше.

Таким образом, в действиях ООО «Формула» и ООО «Кондитерский цех» усматриваются признаки нарушения п.п. 3, 4 ч. 3 ст. 5 Закона «О рекламе».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 108/16 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель: физическое лицо,

- лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- ООО «Формула» (ИНН 7453200970; юридический адрес: 630120, г. Новосибирск, ул. Титова, д. 184/1, оф. 7);
- ООО «Кондитерский цех» (ИНН 5407496261; юридический адрес: 630004, г. Новосибирск, пр-т Димитрова, д. 4, оф. 1206).

3. Назначить дело № 108/16 к рассмотрению на «3» октября 2016г. в 11:00 часов по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007 (предварительная регистрация в кабинете 1008).

4. ООО «Формула» до «29» сентября 2016г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- отзыв на данное определение.

5. ООО «Кондитерский цех» до «29» сентября 2016г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- отзыв на данное определение.

Документы представляются в прошитом виде, в копиях, заверенных юридическим лицом, с сопроводительным письмом. В случае отсутствия какого-либо из перечисленных документов необходимы письменные пояснения.

В соответствии с ч.6 ст.19.8 Кодекса РФ об административных правонарушениях, непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до

двухсот тысяч рублей.

Явка представителей лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, с надлежащим образом оформленной доверенностью на участие в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, обязательна. Кроме того, обращаем Ваше внимание, в доверенности представителя общества должна содержаться ссылка на представление интересов в антимонопольном органе (Новосибирском УФАС России) с указанием номера дела, включая право на получение приглашения на составление протокола об административном правонарушении представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

В соответствии с ч. 25 главы IV «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», стороны и заинтересованные лица со дня возбуждения дела вправе знакомиться с материалами дела (за исключением сведений, составляющих государственную и иную охраняемую законом тайну) и делать выписки из них; давать устные и письменные объяснения; представлять доказательства по делу и участвовать в их исследовании; заявлять ходатайства; делать заявления; возражать против заявлений и доводов других лиц; пользоваться другими правами, предусмотренными законодательством