Р Е Ш Е Н И Е

по делу №014/05/8-2259/2020 по признакам нарушения законодательства о рекламе

г. Якутск резолютивная часть оглашена «18» августа 2020 г.

изготовлено в полном объеме «28» августа 2020 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) в составе:

..., председатель Комиссии;

..., член Комиссии;

..., член Комиссии;

При участии:

лицо, в чьих действиях содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе индивидуальный предприниматель Е..., представитель М...не явились, представителя не направило, надлежащим образом о времени им месте рассмотрения дела извещено.

Рассмотрев дело №014/05/8-2259/2020, возбужденное по факту распространения на территории г. Якутска рекламы доставки шашлыков, люля-кебаб «Службой доставки еды «Арарат» с признаками нарушения части 7 статьи 5, пункта 6 статьи 7, статьи 8 Федерального закона от 13 марта 2006 № 38-ФЗ «О рекламе», по существу

у с т а н о в и л а:

31 июля 2020 Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) в рамках осуществление государственного контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе на территории г. Якутска, фасаде киоска быстрого питания «Арарат», расположенного по адресу: г. Якутск, ул. Октябрьская д. 24в отслежен факт распространения с использованием рекламных конструкций рекламы доставки готовых блюд, изготавливаемых в киоске быстрого питания «А....», шашлык, шаурама куриная, шаурма говяжья, шаурма свиная, хот-дог, люля-кебаб, куры гриль с указанием номера телефона заказа 7..-... с признаками нарушения части 7 статьи 5, пункта 6 статьи 7, статьи 8 Федерального закона «О рекламе».

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) определением о возбуждении дела №014/05/8-2259/2020 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе от 05.08.2020 г. возбуждено производство по делу, определение вручено представителю продавца службы доставки еды быстрого питания «А...», М... под расписку 06.08.2020.

На заседание Комиссии лица, участвующие в деле, не явились, о дате, времени и месте его рассмотрения извещены надлежащим образом, что в силу пункта 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе, не является препятствием для рассмотрения дела в отсутствии указанных лиц.

Изучив имеющиеся в материалах дела документы, Комиссия пришла к следующим выводам.

31 июля 2020 Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) в рамках осуществление государственного контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе на территории г. Якутска, фасаде киоска быстрого питания «А...», расположенного по адресу: г. Якутск, ул. Октябрьская д. в отслежен факт распространения с использованием рекламных конструкций рекламы доставки готовых блюд, изготавливаемых в киоске быстрого питания «А....», шашлык, шаурама куриная, шаурма говяжья, шаурма свиная, хот-дог, люля-кебаб, куры гриль с указанием номера телефона заказа 700-895 с признаками нарушения части 7 статьи 5, пункта 6 статьи 7, статьи 8 Федерального закона «О рекламе».

Рассматриваемая реклама содержит следующую информацию: «А...» - Шашлык, шаурма куриная, шаурма говяжья, шаурма свиная, хот-дог, люля-кебаб, куры гриль, указан телефон приема заказов на доставку блюд 7...-.., в рекламе указаны перечень и стоимость реализуемой пищевой продукции, имеется изображение готовых блюд. Данные обстоятельства подтверждаются фотофиксацией факта распространения рекламы.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «О рекламе» рекламой признается информация, распространяемая 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 продвижению на рынке. В статье 3 Федерального закона «О рекламе» под товаром как объектом рекламирования понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Исходя из содержания рассматриваемой рекламы, доставка готовых пищевых продуктов шашлыка, шаурмы, хот-дога, люля-кебаб, куры гриль и пр. осуществляется по центру бесплатно.

Согласно части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Рекламная информация направлена на привлечение внимания потребителя, к товарам при дистанционном способе их продажи без 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: посредством рекламы.

Совокупное восприятие информации содержащейся в рекламе дает основание полагать, что объектом рекламирования в данном случае выступают готовая пищевая продукция (шашлыки, шаурма куриная, шаурма говяжья, шаурма свиная, хот-дог, люля-кебаб, куры гриль), реализуемая Службы доставки еды «Арарат» вне организаций общественного питания киоска «Арарат».

Указание в рекламе номера телефонов, перечня готовых блюд с указанием их стоимости, позволяет сделать вывод, что Службой доставки еды «Арарат» осуществляется доставка еды на территории г. Якутске на бесплатной основе по центру вне зависимости от цены заказа и способствует их продвижению на рынке. Факт распространения рекламы с использованием рекламных конструкций, монтированных на фасаде киоска-шашлычная «Арарат» ул. Октябрьская д. 24 В, подтверждается фотографиями, приобщенными в материалы дела.

Согласно Правилам продажи товаров дистанционным способом, утвержденным Постановлением Правительства РФ N 612 от 27.09.2007 г., 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 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 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 товары, 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 рассматриваемой рекламе службы доставки еды «А...» отсутствует 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, что указывает на признаки нарушения статьи 8 Федерального закона «О рекламе».

В силу пункта 6 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама товаров, подлежащих обязательной сертификации или иному обязательному подтверждению соответствия требованиям технических регламентов, в случае отсутствия такой сертификации или подтверждения такого соответствия.

Согласно части 1 статьи 5 Федерального закона от 02.01.2000 №29-ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов» индивидуальные предприниматели и юридические лица, осуществляющие деятельность по изготовлению и обороту пищевых продуктов, материалов и изделий, оказанию услуг в сфере розничной торговли пищевыми продуктами, материалами и изделиями и сфере общественного питания, обязаны предоставлять покупателям или потребителям, а также органам государственного надзора полную и достоверную информацию о качестве и безопасности пищевых продуктов, материалов и изделий, соблюдении требований нормативных документов при изготовлении и обороте пищевых продуктов, материалов и изделий и оказании таких услуг.

В соответствии с частью 2 статьи 12 Федерального закона «О качестве и безопасности пищевых продуктов» перечень пищевых продуктов, материалов и изделий, обязательное подтверждение соответствия которых осуществляется в форме обязательной сертификации, и перечень пищевых продуктов, материалов и изделий, обязательное подтверждение соответствия которых осуществляется в форме принятия декларации о соответствии, устанавливаются техническими регламентами, а до дня вступления в силу соответствующих технических регламентов Правительством Российской Федерации.

ТР ТС 021/2011 устанавливает требования безопасности (включая санитарно-эпидемиологические, гигиенические и ветеринарные) к объектам технического регулирования. Объектами технического регулирования названного технического регламента являются: 1) пищевая продукция; 2) связанные с требованиями к пищевой продукции процессы производства (изготовления), хранения, перевозки (транспортирования), реализации и утилизации.

Согласно пункта 9.10 СанПиН 2.3.6.1079-01, утвержденного Главным государственным санитарным врачом Российской Федерации от 31.03.2011 N 29, реализация полуфабрикатов, *готовых блюд и других изделий вне организации общественного питания должна осуществляться при наличии* сопроводительных документов (товарно-транспортной накладной, удостоверения о качестве и безопасности, *декларации* или сертификата *о соответствии*). Сопроводительные документы в организации общественного питания должны храниться не менее 30 дней с момента изготовления блюда.

Распространение рекламы пищевой продукции, а именно *готовых блюд и других изделий вне организации (службы доставки еды* «Арарат»*), в том числе производство и реализация с доставкой должно осуществляться при наличии* сопроводительных документов на реализуемую пищевую продукцию (товарно-

транспортной накладной, удостоверения о качестве и безопасности, *декларации* или сертификата *о соответствии*).

В материалы дела имеются фотографии с места распространения рекламы, согласно которой в ассортимент пищевых продуктов, изготавливаемых в киоске быстрого питания «Арарат», изготавливаются и реализуются с доставкой следующие готовые блюда: шашлык, шаурама куриная, шаурма говяжья, шаурма свиная, хот-дог, люля-кебаб, куры гриль. Данный ассортимент готовых блюд, состоит из 7 наименований, при этом, в ходе рассмотрения дела в материалы дела декларации о соответствии на реализуемые с доставкой службой доставки е д ы **«А....»** готовые блюда по ассортименту, декларации о соответчики не представлены, а также не представлены на обозрение при непосредственном приобретении готового блюда на сумму 340 рублей, что подтверждается чеком 0005 от 05.08.2020, что указывает на признаки нарушения статьи 14.45 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Таким образом, материалами дела, подтверждается отсутствие у ИП ... на момент распространения рекламы (с 01 июня 2020 г. по 18 августа 2029 г.г.) деклараций о соответствии, указанных в рекламе готовых пищевых продуктов, что указывает на нарушение пункта 6 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Согласно статьи 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Таким образом, реклама ИП ... о дистанционной продаже пищевыми продуктами, распространенная с использованием рекламных конструкций на внешней стене фасада киоске быстрого питания «А...», по адресу: г. Якутск, ул. Октябрьского, .. 01 июня 2020 г. по настоящее время является ненадлежащей нарушающей требования части 7 статьи 5, пункта 6 статьи 7 и статьи 8 Федерального закона «О рекламе».

В силу части 4 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях установлена административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем, рекламораспространителем законодательства о рекламе.

В силу части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2 - 8 статьи 5, статьями 6 - 9, частями 4 - 6 статьи 10, статьей 12, частью 3 статьи 19, частями 2 и 6 статьи 20, частями 1,3, 5 статьи 21, статьями 24 и 25, частями 1 и 6 статьи 26, частями 1 и 5 статьи 27, статьями 28 - 30.1 названного Федерального закона.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо,

осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Материалами дела установлено, что содержание рекламы доставкой службы доставки еды «Арарат» с нарушением требований части 7 статьи 5, пункта 6 статьи 7 и статьи 8 Федерального закона «О рекламе» определялось работниками доставкой службы доставки еды «А...» в интересах продавца ИП ..., распространение рекламы осуществлялось с 01 июня 2020 г. по настоящее время без разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции органа местного самоуправления, что нарушает требования части 3 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».

Факты распространения ненадлежащей рекламы службы доставки еды «А..» подтверждаются приобщёнными в материалы дела фотографиями с места распространения рекламы.

В ходе рассмотрения дела в материалы дела документов, подтверждающих факт прекращения распространение рекламы службы доставки еды «Арарат» не представлено, что указывает на необходимость выдачи предписания ИП ..., как рекламодателю и рекламораспространителю.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 7 статьи 5, пункта 6 статьи 7, статьи 8, части 3 статьи 19, пунктом 2 части 1 статьи 33, части 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктов 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе, Комиссия

решила:

1. Признать рекламу ИП ... (службы доставки еды «А...»), распространённую с 01 июня 2020 г. по настоящее время с использованием рекламной конструкции, размещенной по адресу: г. Якутск, ул. Октябрьского, 24В ненадлежащей, нарушающей требования части 7 статьи 5, пункта 6 статьи 7, статьи 8, часть 3 статьи 19 Федерального закона «О рекламе»;
2. Выдать ИП ... обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе;
3. Материалы настоящего дела передать уполномоченному органу (Управление Роспотребнадзора по РС(Я) на предмет наличия или отсутствия в действиях продавца ИП ... (служба доставки еды «А...») признаков нарушения статьи 14.45 Кодекса РФ об административных правонарушениях при организации и реализации пищевой продукции, подлежащей обязательному подтверждению соответствия, без указания в сопроводительной документации сведений о сертификате соответствия или декларации о соответствии вне организации общественного питания с нарушением санитарных правил;

4. Материалы настоящего дела передать уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) для решения вопроса о наличии оснований для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течении трех месяцев со дня вынесения настоящего решения.