

ООО «К»

юридический адрес: "..."

Магазин «Юничел»

РЕШЕНИЕ

по делу № 017/05/8-14/2020

20 ноября 2020 года
КЫЗЫЛ

г.

Резолютивная часть решения объявлена 17 ноября 2020 года

Решение изготовлено в полном объеме 20 ноября 2020 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) по рассмотрению дела № 017/05/8-14/2020 по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

"..." – руководитель Тывинского УФАС России,

Члены Комиссии:

"..." – начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России;

"..." – специалист – эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России;

в отсутствие надлежащим образом извещенного законного представителя Общества с ограниченной ответственностью «К» (почтовое уведомление с идентификатором 80094752077782), в присутствии представителя К., действующей на основании

доверенности от 10.11.2020 года № 7,

рассмотрев дело № 017/05/8-14/2020, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «К» (далее – ООО «К», Общество) (ИНН "...", ОГРН "...", юридический адрес: "...", адрес осуществления предпринимательской деятельности: "...") по признакам нарушения требований пункта 1 части 3 статьи 5, статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В ходе проведенного Тывинским УФАС России мониторинга рекламы, распространяемой в г. Кызыл, на предмет соответствия требованиям Закона о рекламе, выявлено распространение рекламы возле входа в торговый объект «Юничел» по адресу: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Кочетова, д. 99 следующего содержания:

«Юничел; Российский производитель обуви; Лучшая цена на обувь из натуральной кожи; unichel-shop.ru»,

«Юничел: отличная цена на обувь из натуральной кожи; купи онлайн unichel-shop.ru; wildberries; Lamoda»,

По результатам мониторинга Тывинским УФАС России составлен акт об осмотре наружной рекламы от 20.10.2020 года.

В магазине «Юничел» по адресу: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Кочетова, д. 99 предпринимательскую деятельность осуществляет ООО «К», что подтверждается кассовым чеком от 27.10.2020 года.

По данному факту определением Тывинского УФАС России от 29.10.2020 года возбуждено дело № 017/05/8-14/2020 в отношении ООО «К» по признакам нарушения статьи 8 Закона о рекламе.

Также указанным выше определением от ООО «К» были запрошены сведения и документы по факту распространения рассматриваемой рекламы.

Согласно сведениям официального сайта Федеральной налоговой службы (<http://egrul.nalog.ru/>) Общество с ограниченной ответственностью «Ю-М» является управляющей компанией ООО «К».

Управляющей компанией - ООО «Ю-М», действующей от имени ООО «К» в адрес Тывинского УФАС России представлены письменные пояснения от 11.11.2020 года (вх. № 5822) из которых следует, что прямого умысла, направленного на пренебрежительное отношение к требованиям законодательства, у Общества не было. Руководство Общества не знало о размещении рекламы, поскольку реклама была размещена должностным лицом – заведующей магазина К. без ведома руководства Общества. Сотрудник также не знала от необходимости соблюдения указанных выше положений Закона о рекламе и не имела умысла нарушать положения законодательства.

Картинка макета баннерных полотен была направлена сотрудниками Общества для предварительного согласования и организации возможности запуска данной рекламной компании, которая в силу приказа от 30.12.2016 года № 47 является ответственным работником Общества, отвечающим за внешнее состояние фасада магазина и которая должна, была найти подрядную организацию для проверки на предмет соответствия необходимым требованиям, размерам и возможности доработки, изготовления и размещения. Вместе с тем, такой проверки и организации опроса потребителей г. Кызыла в установленном порядке не было сделано.

В результате размещения указанных баннеров фактически отсутствовала угроза вреда жизни и здоровью людей, безопасности государства, отсутствует имущественный ущерб. Каких-либо неблагоприятных последствий не наступило. В настоящее время оба рекламных баннера, содержащих информацию, не отвечающую требованиям указанных положений Закона о рекламе демонтированы.

Ранее ни Общество, ни К. не совершали нарушений законодательства о рекламе, не привлекались к административной ответственности, что в силу статьи 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) может являться обстоятельством, смягчающим ответственность. Кроме того, Общество является субъектом малого предпринимательства, что подтверждается сведениями из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства.

К письменным пояснениям ООО «К» приложило копии следующих документов: устав, ИНН, ОГРН, договор о передаче полномочий единоличного исполнительного органа Общества управляющей компании, паспорт руководителя, договор аренды помещения

магазина, фотографии фасада магазина после демонтажа, акт о демонтаже баннеров, объяснительная, приказ № "... " от "... " года об ответственном за внешний фасад магазина, приказ о приеме на работу заведующей магазина, трудовой договор, акт о монтаже баннеров от 16.09.2020 года, выписка из реестра субъектов малого и среднего предпринимательства.

17.11.2020 года в ходе рассмотрения дела № 017/05/8-14/2020 представитель Общества устно поддержала ранее представленные письменные пояснения и добавила, что, нарушение требований законодательства о рекламе совершено ею по неосторожности и не знанию положений закона.

Комиссия Тывинского УФАС России, исследовав материалы дела № 017/05/8-14/2020, изучив представленные документы, выслушав пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела, приходит к следующим выводам.

В [статье 3](#) Закона 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.

Объект рекламирования – это 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 ([пункт 2 статьи 3](#) Закона о рекламе).

Вышеназванная информация содержит все признаки рекламы:

- распространена с помощью баннеров;
- адресована неопределенному кругу лиц;
- объектом рекламирования является обувь из натуральной кожи компании «Юничел», а также дистанционный способ продажи обуви посредством сайта.

Для привлечения внимания потребителей к объекту рекламирования – обуви компании «Юничел», формированию и поддержанию

интереса к ним, продвижению на рынке в рекламе сообщается, что цена на обувь из натуральной кожи, реализуемой в магазине «Юничел» является лучшей, тем самым создается впечатление о превосходстве товаров в данном магазине.

В соответствии с пунктом 1 статьи 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная и недостоверная реклама не допускается.

Согласно пункту 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Согласно пункта 29 постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 года № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах. В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например, путем употребления слов "лучший", "первый", "номер один", должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение. Данное объективное подтверждение может быть установлено победой в конкурсе, экспертным исследованием, независимой экспертизой, независимым опросом-анкетированием потребителей.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами.

Так, рассматриваемая реклама содержит слова «лучшая цена», что является характеристикой товаров магазина «Юничел».

Используемая в рекламной информации превосходная степень слова

«лучший», однозначно указывает, что цены на обувь из натуральной кожи в сети магазинов «Юничел» являются лучшими по сравнению с ценами в других обувных магазинах г. Кызыла.

Вместе с тем, в рекламе не допускается использование информации не соответствующей действительности и аналогичных сведений о преимуществах рекламируемого товара.

Кроме того, Общество пояснило (от 11.11.2020 года вх. № 5822), что ответственный работник Общества, отвечающий за внешнее состояние фасада магазина, проверку текста не произвел, для указания в рекламе «лучшая цена на обувь из натуральной кожи» опрос потребителей г. Кызыла в установленном порядке не провел, в этой связи Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу, что сообщение «лучшая цена на обувь из натуральной кожи» является недостоверным.

Поскольку, Обществом в материалы дела № 017/05/8-14/2020 не представлено объективного подтверждения использования в рекламе слов «лучшая цена на обувь из натуральной кожи», Комиссия Тывинского УФАС России установила, что текст рекламы является ненадлежащим, нарушающим требования пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе за нарушение требований частями 2-8 статьи 5 настоящего закона ответственность несет рекламодатель.

Кроме того, согласно [статье 8](#) Закона о рекламе в рекламе товаров при дистанционном способе их продажи должны содержаться 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 [пункта 2 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).

В соответствии с [Правилами](#) продажи товаров дистанционным способом, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 27.09.2007 года № 612 (далее - Правила), 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 содержании рекламы указано «купи онлайн» и адрес сайта «unichel-shop.ru».

При осмотре указанного выше сайта установлено, что на сайте «unichel-shop.ru» осуществляется дистанционная продажа товаров (обувь), с подробным описанием обуви посредством каталога и указанием цен, заказ которых осуществляется на указанном сайте.

Таким образом, из содержания рекламы обуви «Юничел», следует, что потребители могут в том числе заказать (соответственно приобрести) товар (обувь), при этом потребители не имеют возможности непосредственного ознакомления с товаром либо образцом товара при заключении договора розничной купли-продажи, следовательно, данный способ продажи товаров является дистанционным. Кроме этого, представитель Общества в ходе заседания Комиссии по рассмотрению настоящего дела пояснила, что потребители в г. Кызыл могут приобрести товар через сайт «unichel-shop.ru» с доставкой в г. Кызыл.

Вместе с тем, в рассматриваемой рекламе, которая рекламирует в том числе дистанционный способ продажи товаров отсутствуют сведения о продавце таких товаров, что является нарушением требований статьи 8 Закона о рекламе.

Согласно статьи 38 Закона о рекламе за нарушение статьи 8 Закона о рекламе ответственность несут рекламодатель и рекламодатель и рекламодатель и рекламодатель.

Законом о рекламе определены понятия «рекламодатель»,

«рекламораспространитель» и «рекламопроизводитель». В соответствии с пунктами 5 - 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель – это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель – это лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Как указано выше, ООО «Ю-М» является управляющей организацией ООО «К».

В соответствии с [частью 3 статьи 40](#) Федерального закона от 08.02.1998 года № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее – Закон об обществах с ограниченной ответственностью) единоличный исполнительный орган общества без доверенности действует от имени общества, в том числе представляет его интересы и совершает сделки; выдает доверенности на право представительства от имени общества, в том числе доверенности с правом передоверия; издает приказы о назначении на должности работников общества, об их переводе и увольнении, применяет меры поощрения и налагает дисциплинарные взыскания; осуществляет иные полномочия, не отнесенные настоящим [Федеральным законом](#) или уставом общества к компетенции общего собрания участников общества, совета директоров (наблюдательного совета) общества и коллегиального исполнительного органа общества.

В силу [части 1](#) и [части 2 статьи 42](#) Закона об обществах с ограниченной ответственностью, общество вправе передать по договору осуществление полномочий своего единоличного исполнительного органа управляющему. Общество, передавшее полномочия единоличного исполнительного органа управляющему, осуществляет гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через управляющего, действующего в соответствии с федеральными законами, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и уставом общества.

В этой связи, в материалы дела № 017/05/8-14/2020 ООО «Ю-М» представлен договор № 59-2013/ЮМ о передаче полномочий единоличного исполнительного органа общества управляющей компании от 27.05.2013 года, который дублирует положения Закона

об обществах с ограниченной ответственностью в части единоличного исполнительного органа.

По смыслу приведенных положений управляющей организации (ООО «Ю-М») передается весь объем полномочий, который определен действующим законодательством для единоличного исполнительного органа. ООО «К», полномочия единоличного исполнительного органа которого переданы ООО «Ю-М», приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через указанную управляющую организацию.

Согласно сведениям официального сайта Федеральной налоговой службы (<http://egrul.nalog.ru/>) лицом, имеющим право без доверенности действовать от имени ООО «Ю-М», является директор Ж....

В материалах дела № 017/05/8-14/2020 имеется доверенность от 10.11.2020 "... " года, согласно которой директор ООО «Ю-М», действующая на основании Устава ООО «Ю-М» и договор № 59-2013/ЮМ о передаче полномочий единоличного исполнительного органа общества управляющей компании от 27.05.2013 года, выдает доверенности на право представительства от имени ООО «К».

Из материалов дела № 017/05/8-14/2020 усматривается, что должностным лицом, ответственным за оформлением магазина в г. Кызыл, является директор магазина (заведующая магазина), что подтверждается приказом от "... " года.

Доводы Общества о том, что именно действия (бездействие) заведующей магазином «Юничел» привели к нарушению требований законодательства о рекламе подлежат отклонению, поскольку невыполнение требований рекламного законодательства юридическим лицом вследствие действий сотрудников, приведших к нарушению, не является обстоятельством, освобождающим само юридическое лицо от ответственности за распространение ненадлежащей рекламы.

Действия лица по организации изготовления рекламной продукции производятся от его имени, следовательно, именно юридическое лицо несет ответственность за соблюдение требований действующего законодательства своими работниками при осуществлении ими своих должностных обязанностей.

Как указано выше, в магазине «Юничел» по адресу: Республика Тыва,

г. Кызыл, ул. Кочетова, д. 99 предпринимательскую деятельность осуществляет Общество с ограниченной ответственностью «К». В материалы дела № 017/05/8-14/2020 Обществом также предоставлен договор аренды нежилого помещения от "... " года, заключенный между ООО «К» и ИП З. (собственник помещения).

Комиссией Тывинского УФАС России в ходе рассмотрения дела № 017/05/8-14/2020 установлено, что нарушение пункта 1 части 3 статьи 5, статьи 8 Закона о рекламе произошло как по вине ООО «К», так и должностного лица – К.

Исходя из изложенного, ООО «К» и гр. К. нарушили требования пункта 1 части 3 статьи 5, статьи 8 Закона о рекламе.

Факт распространения рассматриваемой рекламы с нарушением требований пункта 1 части 3 статьи 5, статьи 8 Закона о рекламе подтверждается материалами дела № 017/05/8-14/2020 и не оспаривается Обществом.

В материалы дела № 017/05/8-14/2020 Обществом в качестве доказательства прекращения распространения ненадлежащей рекламы представлены фотографии, свидетельствующие о снятии баннеров с рассматриваемой рекламой, в связи с чем Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению настоящего дела приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи ООО «К» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 года № 508, Комиссия Тывинского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: *«Юничел; Российский производитель обуви; Лучшая цена на обувь из*

натуральной кожи; unichel-shop.ru», «Юничел: отличная цена на обувь из натуральной кожи; купи онлайн unichel-shop.ru; wildberries; Lamoda», распространявшуюся 20.10.2020 года возле входа в торговый объект «Юничел» по адресу: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Кочетова, д. 99, ненадлежащей, нарушающей требования пункта 1 части 3 статьи 5, статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».

2. В связи с добровольным устранением нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе предписание Обществу с ограниченной ответственностью «К» не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тывинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении виновных лиц.

Председатель Комиссии

"..."

Члены Комиссии

"..."

"..."

Согласно статьи 37 Закона о рекламе решение может быть оспорено в суде или арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения.