

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 4/05-16

13 марта 2014 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе,

рассмотрев дело № 4-05/16 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы доставки блюд китайской кухни при дистанционном способе их продажи с нарушением требований статьи 8 ФЗ «О рекламе»,

в присутствии представителя ООО «Пекин»

УСТАНОВИЛА:

Хабаровским УФАС России в журнале «Выбирай» в № 17 (050) с 01 по 15 октября 2013 года отслежена реклама доставки блюд китайской кухни следующего содержания: *«Снова осень. Ну очень выгодно! Ну очень весело! Шоу программа. Дискотека. Ресторан китайской кухни «Пекин». Пр. 60-летия Октября, 158. [www.pekin27.ru](http://www.pekin27.ru)... Ну очень удобно и комфортно! 5 видов меню: от ВИП до эконом. 3 вида банкетных залов. Доставка блюд: 69-20-22».*

Рекламный материал содержит фотоизображение блюд с наименованием, ценой, весом, указан телефон доставки.

Анализ рекламной информации позволяет сделать вывод, что реклама направлена на привлечение внимания потребителя к продаже блюд дистанционным способом продажи по указанному телефону 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, утвержденным 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 журнала, 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.

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 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.

Реклама в указанной части признается ненадлежащей.

В процессе рассмотрения дела представитель ООО «Пекин» не согласилась с выявленным нарушением, пояснив, что в соответствии со ст. 13 ФЗ «О рекламе» рекламодатель по требованию рекламораспространителя обязан предоставлять документально подтвержденные сведения о соответствии рекламы требованиям настоящего Федерального закона. Рекламораспространитель не запросил необходимых сведений, в связи с чем размещение ненадлежащей рекламы произошло по его вине.

Данный довод Комиссией не принимается по следующим основаниям.

С учетом положений статьи 13 ФЗ «О рекламе» и пункта 13 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 08.10.2012г. № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель наделен правом требования у рекламодателя документально подтвержденных сведений о соответствии рекламы требованиям законодательства, а рекламодатель наделен обязанностью предоставления данных сведений **в случае предъявления такого требования рекламораспространителем.**

Ответственность, установленная законом за нарушение требований статьи 8 ФЗ «О рекламе», закрепляющая требования к рекламе продажи товаров дистанционным способом, возлагается как на рекламораспространителя, так и на рекламодателя. Рекламодателем произведена оплата за размещение рекламного материала, подписан акт выполненных работ без замечаний. ООО «Пекин», как рекламодателю, необходимо было убедиться о соответствии рекламы требованиям законодательства РФ.

Частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» предусмотрена ответственность рекламодателя за нарушение требований статьи 8 настоящего Федерального закона.

Рекламодателем является ООО «Пекин».

Данный факт подтверждается договором № 36 от 24.08.2012 г. об оказании рекламных услуг, заключенным между ИП Бектяшкиной. и ООО «Пекин», заказом на публикацию рекламного материала, счетом на оплату рекламных услуг № 1337 от 18.09.2013 г., платежным поручением № 901 от 23.09.2013 г.

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 ненадлежащей рекламу: «Снова осень. Ну очень выгодно! Ну очень весело! Шоу программа. Дискотека. Ресторан китайской кухни «Пекин». Пр. 60-летия Октября, 158. [www.pekin27.ru](http://www.pekin27.ru)... Ну очень удобно и комфортно! 5 видов меню: от ВИП до эконом. 3 вида банкетных залов. Доставка блюд: 69-20-22», распространенную ООО «Пекин» в журнале «Выбирай» в № 17 (050) с 01 по 15 октября 2013 года, поскольку в ней нарушены требования статьи 8 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Пекин» обязательное для исполнения 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 13 марта 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.**

13 марта 2014 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

на основании своего решения от 13 марта 2014 года по делу № 4-05/16 о признании ненадлежащей рекламы доставки блюд китайской кухни при дистанционном способе их 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. ООО «Пекин» (место нахождения: 680000, г. Хабаровск, ул. Пушкина, д. 18, оф. 15) **в пятидневный срок со дня** получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства РФ о рекламе, а именно: распространение рекламы доставки блюд китайской кухни при дистанционном способе их продажи без указания сведений о продавце таких товаров: наименовании, месте нахождения, государственном регистрационном номере записи о создании юридического лица с нарушением требований статьи 8 ФЗ «О рекламе».
2. ООО «Пекин» (место нахождения: 680000, г. Хабаровск, ул. Пушкина, д. 18, оф. 15) представить в Хабаровское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 24 марта 2014 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).



