

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Спасская ул., д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03
www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10337/05-2013

24.04.2014

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель комиссии - зам. руководителя управления - начальник отдела ,

члены комиссии: - главный специалист-эксперт ,

- специалист-эксперт ,

рассмотрев дело № 10337/05-2013 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения на странице 4 обложки ежегодного адресно-телефонного справочника «Весь Димитровград» № 6 за 2013 год рекламы цветочного салона «Белая Роза», содержащей признаки нарушения статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие представителей:

заявителя - некоммерческого партнерства «Ассоциация Коммуникационных Агентств Ульяновской области» (далее - НП «АКАУ»), расположенного по адресу: 432071, г. Ульяновск, пер. Робеспьера, 2/79 - 74, - о месте и времени рассмотрения дела партнерство извещено надлежащим образом;

лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- общества с ограниченной ответственностью «Компания Волга-Инфо» (далее - ООО «Компания Волга-Инфо»), расположенного по адресу: 433504, Ульяновская обл., г. Димитровград, пр-т Димитрова, д. 18, - о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом;

- индивидуального предпринимателя М (далее - ИП М), зарегистрированного по адресу: <...>, - о месте и времени рассмотрения дела предприниматель извещен надлежащим образом;

- индивидуального предпринимателя (далее - ИП О), зарегистрированной по адресу: <...>, - о месте и времени рассмотрения дела предприниматель извещена надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

По заявлению НП «АКАУ» Ульяновским УФАС России определением от 18.11.2013 по факту распространения в ежегодном адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград» № 6 за 2013 год на странице 74 рекламы цветочного салона «Белая Роза» возбуждено дело № 10337/05-2013 по признакам нарушения ст. 8 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве заявителя привлечено НП «АКАУ», в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ООО «Компания Волга-Инфо». Рассмотрение дела назначено на 18.12.2013.

На рассмотрение дела 18.12.2013 представитель НП «АКАУ» не явился, в деле имеется ходатайство партнерства о рассмотрении дела № 10337/05-2013 в отсутствие представителя (исх. № 65 от 28.11.2013, вх. № 10907 от 12.12.2013).

На заседание Комиссии 18.12.2013 представитель ООО «Компания Волга-Инфо» не явился, в деле имеется ходатайство представителя общества о рассмотрении дела № 10336/05-2013 в его отсутствие (вх. № 11091 от 17.12.2013). В письменных пояснениях (исх. № 202 от 11.12.2013, вх. № 10977 от 13.12.2013) ООО «Компания Волга-Инфо» сообщило, что согласно агентскому договору № 1 от 10.01.2012, заключенному между ИП М и ООО «Компания Волга-Инфо», ИП М при заключении договоров с третьими лицами приобретает права и становится обязанным. По сделкам, совершенным ИП М с третьими лицами от своего имени и за счет ООО «Компания Волга-Инфо», ответственность полностью несет предприниматель. Между ИП М и ИП О заключен договор № 168 от 21.11.2012 на размещение рекламных материалов в адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград 2013». Что касается рассматриваемой рекламы, то согласно ст. 497 Гражданского Кодекса Российской Федерации и ст. 26.1 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» дистанционный способ продажи имеет место только в том случае, когда осуществляется не просто заказ товара потребителем на основании ознакомления с описанием товара, а именно на этом основании заключается договор купли-продажи. Для того чтобы договор купли-продажи был заключен, покупателю недостаточно сделать заказ товара по телефону или через сеть Интернет, ему необходимо оплатить товар, а продавцу - передать покупателю чек или иной документ об оплате. В рассматриваемой рекламе не исключается возможность ознакомления покупателя с товаром, так как указан адрес местонахождения цветочного салона «Белая Роза», куда потребитель может прийти и выбрать нужный ему товар и после этого заказать доставку.

Определением от 18.12.2013 срок рассмотрения дела № 10337/05-2013 продлен до 18.02.2014, в связи с необходимостью привлечения к участию в деле в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ИП М и ИП О, а также получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 17.01.2014.

Представитель НП «АКАУ» на заседание Комиссии 17.01.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела партнерство извещено надлежащим образом.

Представитель ООО «Компания Волга-Инфо» на рассмотрении дела 17.01.2014 поддержал доводы, приведенные в письменных пояснениях общества.

Представителем ИП М на заседании Комиссии 17.01.2014, а также в письменных пояснениях предпринимателя по делу (исх. № 16 от 10.01.2014, вх. № 294 от 17.01.2014) сообщено, что между ООО «Компания Волга-Инфо» и ИП Ми заключен агентский договор № 1 от 10.01.2012, согласно которому предприниматель обязуется заключать с третьими лицами договоры на размещение рекламных публикаций в издании «Весь Димитровград». В частности, действуя в рамках указанного агентского договора, ИП М заключил договор на размещение рекламных материалов № 168 от 21.11.2012 с ИП О на публикацию рекламы цветочного салона «Белая Роза» в ежегодном адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград». Макет рекламы был изготовлен ИП М самостоятельно на основании представленных ИП О материалов. Оригинал-макет рекламы сторонами не согласовывался. Оплата договора до настоящего времени ИП О не осуществлена, поскольку опубликованный макет предпринимателя не устроил. Также представителем ИП М сообщено, что рассматриваемая реклама не содержит признаков нарушения ст. 8 Федерального закона «О рекламе»,

поскольку указанный в рекламе способ продажи не является дистанционным. ИП О на рассмотрение дела 17.01.2014 не явилась, запрошенные документы предпринимателем не представлены. В материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения ИП О о месте и времени рассмотрения дела. Определение о продлении срока рассмотрения дела от 18.12.2013 направлено предпринимателю заказными письмами с уведомлением № 43206869634744 (по адресу места регистрации предпринимателя, указанному в договоре на размещение рекламных материалов № 168 от 21.11.2012) и № 43206869634751 (по адресу местонахождения цветочного салона «Белая Роза»), однако документальное подтверждение получения ИП О указанных писем отсутствует.

Определением от 17.01.2014 производство по делу № 10337/05-2013 приостановлено до установления места регистрации ИП О - лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Ульяновским УФАС России в адрес Межрайонной Инспекции Федеральной налоговой службы России № 7 по Ульяновской области (далее - Межрайонная ИФНС № 7 по Ульяновской области) направлен запрос (исх. № 351-05 от 22.01.2014) с целью установления места регистрации ИП О Из представленной Межрайонной ИФНС № 7 по Ульяновской области выписки из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей на индивидуального предпринимателя О (исх. № 06-20/02315 от 31.01.2014, вх. № 876 от 06.02.2014) следует, что ИП О зарегистрирована по адресу: <...>.

Определением от 01.04.2014 производство по делу № 10337/05-2013 возобновлено, срок рассмотрения дела продлен до 30.04.2014. К рассмотрению дело назначено на 24.04.2014.

Представители НП «АКАУ», ООО «Компания Волга-Инфо», а также ИП М на заседание Комиссии 24.04.2014 не явились, о месте и времени рассмотрения дела лица, участвующие в деле, уведомлены надлежащим образом.

ИП О на заседание Комиссии 24.04.2014 не явилась, о месте и времени рассмотрения дела предприниматель извещена надлежащим образом. Из письменных пояснений ИП Об (исх. б/н 14.04.2014, вх. № 3415 от 24.04.2014) следует, что между ИП М и ИП О заключен договор № 168 от 21.11.2012 на размещение в ежегодном адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград» № 6 за 2013 год рекламы цветочного салона «Белая Роза». По договорённости с ИП М последний должен был самостоятельно разработать рекламу и разместить в справочнике после согласования макета с ИП О Однако макет сторонами не был согласован. В связи с данным фактом оплата оказанных рекламных услуг ИП О не была произведена, акт выполненных работ не подписан. Таким образом, нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе со стороны ИП Оотсутствует, т.к. реклама цветочного салона «Белая Роза» в ежегодном адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград» № 6 за 2013 была фактически опубликована без согласования с предпринимателем.

Исследовав материалы дела № 10337/05-2013, Комиссия пришла к выводу о необходимости признать рекламу цветочного салона «Белая Роза», размещенную в ежегодном адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград» № 6 за 2013 год на странице 4 обложки, а также на странице 74, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение НП «АКАУ» о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (исх. № 41 от 01.10.2013, вх. № 9023 от 15.10.2013). В частности, в обращении указано, что в ежегодном адресно-

телефонном справочнике «Весь Димитровград» № 6 за 2013 год на странице 74 размещена реклама цветочного салона «Белая Роза», нарушающая ст. 8 Федерального закона «О рекламе».

К обращению приложен экземпляр справочника «Весь Димитровград» № 6 за 2013 год.

Указанная реклама имеет следующее текстовое содержание:

«цветочный салон

Белая Роза

Всегда свежесрезанные

ЦВЕТЫ

ДОСТАВКА круглосуточно!!!

Ул. Куйбышева, 202 А

(площадь Советов, напротив церкви)

8 927 834 71 86

Пр. Автостроителей, 47

(территория гостиницы «Черемшан»)

8 929 792 75 88

Заключаем договора с организациями».

По правому краю рекламы приведена вертикально ориентированная надпись черного цвета «Реклама». Какая-либо иная информация в рекламе не содержится. Ульяновским УФАС России установлено, что аналогичная реклама (за исключением указания адресов местонахождения цветочных салонов) размещена также на странице 4 обложки справочника.

Учредителем и издателем ежегодного адресно-телефонного справочника «Весь Димитровград» (свидетельство о регистрации средства массовой информации ПИ № ФС8-0664 от 28.09.2007) является ООО «Компания Волга-Инфо».

Согласно п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального 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; объект рекламирования - 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.

В силу п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация, размещенная в ежегодном адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград» № 6 за 2013 год, является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования - цветочному салону «Белая Роза», а также товарам, им реализуемым (в том числе дистанционным способом).

В соответствии со ст. 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 регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

Согласно ч. 1 ст. 26.1 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» под дистанционным способом продажи товара

понимается заключение договора розничной купли-продажи на основании ознакомления потребителя 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.

В соответствии с п. 8 Правил продажи товаров дистанционным способом, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 № 612, продавец должен до заключения договора розничной купли-продажи предоставить покупателю информацию об основных потребительских свойствах товара и адресе (месте нахождения) продавца, о месте изготовления товара, полном фирменном наименовании (наименовании) продавца, 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.

Однако, в рассматриваемой рекламе товаров, реализуемых цветочным салоном «Белая Роза» (и, соответственно, ИП О) дистанционным способом, отсутствуют сведения о продавце этих товаров, необходимые в соответствии со ст. 8 Федерального закона «О рекламе», а именно, фамилия, имя и отчество, а также основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

Комиссия не может согласиться с доводами ООО «Компания Волга-Инфо» и ИП М относительно того, что дистанционный способ продажи имеет место только в том случае, когда осуществляется не просто заказ товара потребителем, а именно на этом основании заключается договор купли-продажи, подразумевающий, кроме всего прочего, оплату товара покупателем и передачу кассового или товарного чека продавцом покупателю.

В соответствии с ч. 3 ст. 497 ГК РФ 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.

Таким образом, отсутствие у продавца чека (кассового или товарного) при передаче покупателю товара, заказанного, в данном случае, по телефону, не отменяет тот факт, что данный способ приобретения товара является дистанционным. Данные действия (бездействия по передаче чека) продавца являются нарушением действующего законодательства Российской Федерации, но подлежат рассмотрению в иной правовой плоскости, и могут послужить поводом для обращения покупателя в соответствующий контролирующий орган, в частности, налоговый.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно ч.ч. 6, 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ст. 8 указанного Федерального закона, несут рекламодатель и рекламораспространитель. Рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине (ч. 8 ст. 38 закона).

В соответствии с п.п. 5 - 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем

является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводителем - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространителем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ходе рассмотрения дела № 10337/05-2013 установлено, что макет рекламы цветочного салона «Белая Роза», размещенной в ежегодном адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград» № 6 за 2013 год на странице 4 обложки, а также на странице 74, в полном объеме разработан ИП М, которым с ИП О заключен договор на размещение рекламных материалов № 168 от 21.11.2012. Оригинал-макет спорной рекламы сторонами не согласовывался, акт выполненных работ не подписан, оплата услуг по вышеуказанному договору ИП О до настоящего времени не произведена.

Публикация рекламы цветочного салона «Белая Роза» осуществлена в ежегодном адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград» на основании агентского договора № 1 от 10.01.2012, заключенного между ООО «Компания Волга-Инфо» и ИП М, который принял на себя обязанность по поручению общества заключать с третьими лицами соглашения на публикацию рекламных объявлений этих третьих лиц в издании «Весь Димитровград».

Следовательно, рекламопроизводителем в данном случае является ИП М, рекламодателем - ИП О, а рекламораспространителем - ООО «Компания Волга-Инфо».

В соответствии с ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» по результатам рассмотрения дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган принимает решения и выдает предписания. Согласно ч. 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдаются на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей.

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Административная ответственность за нарушение ст. 8 Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 37-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу цветочного салона «Белая Роза», размещенную в ежегодном адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград» № 6 за 2013 год на странице 4 обложки, а также на странице 74, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О

рекламе».

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Компания Волга-Инфо» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 13.05.2014.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

ПРЕДПИСАНИЕ № 22
о прекращении нарушения законодательства
Российской Федерации о рекламе

24.04.2014

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель комиссии - зам. руководителя управления - начальник отдела

члены комиссии: - главный специалист-эксперт

- специалист-эксперт

на основании своего решения от 24.04.2014 по делу № 10337/05-2013 о признании рекламы цветочного салона «Белая Роза», размещенной в ежегодном адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград» № 6 за 2013 год на странице 4 обложки, а также на странице 74, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Компания Волга-Инфо», расположенному по адресу: 433505, Ульяновская обл., г. Димитровград, пр-т Димитрова, д. 18, в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, привести рекламу цветочного салона «Белая Роза», в которой

отсутствуют сведения о лице (а именно, фамилия, имя, отчество и основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя), реализующем товары дистанционным способом, в соответствии с требованиями статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» либо прекратить её распространение.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «Компания Волга-Инфо», расположенному по адресу: 433505, Ульяновская обл., г. Димитровград, пр-т Димитрова, д. 18, представить в Ульяновское УФАС России документальные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 03.06.2014.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Ульяновское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф 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 статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии