

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 № 10327/05-2013

12.02.2014

г. Ульяновск

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

<...>

рассмотрев дело № 10327/05-2013 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения на странице 2 обложки ценового каталога «Бизнес-Партнер. Димитровград» № 4 (43) за 2013 год рекламы кафе «Бамбук», содержащей признаки нарушения статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии представителей:

заявителя - некоммерческого партнерства «Ассоциация Коммуникационных Агентств Ульяновской области» (далее - НП «АКАУ»), расположенного по адресу: 432071, г. Ульяновск, пер. Робеспьера, 2/79, - 74, - представитель не явился, 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, - <Г...> (доверенность от 09.01.2014, паспорт);

- индивидуального предпринимателя М. (далее - ИП М.), зарегистрированного по адресу: <...>, - <Г...> (доверенность от 09.01.2014, паспорт);

- общества с ограниченной ответственностью «Комплект» (далее - ООО «Комплект»), расположенного по адресу: 433503, Ульяновская обл., г. Димитровград, пер. Енисейский, д. 1Ж, - представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

Ульяновским УФАС России по заявлению НП «АКАУ» определением от 18.11.2013 по факту распространения на странице 2 обложки ценового каталога «Бизнес-Партнер. Димитровград» № 4 (43) за 2013 год рекламы кафе «Бамбук» возбуждено дело № 10327/05-2013 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 16.12.2013.

На рассмотрение дела 16.12.2013 представитель НП «АКАУ» не явился, о времени и месте рассмотрения дела партнерство уведомлено надлежащим образом.

В письменных пояснениях (исх. № 206 от 11.12.2013, вх. № 10971 от 13.12.2013) и на заседании Комиссии 16.12.2013 представитель ООО «Компания Волга-Инфо» пояснил, что согласно агентскому договору № 2 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. Что касается рассматриваемой рекламы, то согласно ст. 497 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) 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 кафе «Бамбук», куда потребитель может прийти и выбрать нужный ему товар и после этого заказать доставку.

Определением от 16.12.2013 срок рассмотрения дела № 10327/05-2013 продлен до 18.02.2014, в связи с необходимостью привлечения к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ИП М., а также получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 15.01.2014.

Представитель НП «АКАУ» на заседание Комиссии 15.01.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела партнерство извещено надлежащим образом.

На рассмотрение дела 15.01.2014 представитель ООО «Компания Волга-Инфо» не явился, о месте и времени заседания Комиссии общество извещено надлежащим образом.

Представителем ИП М. на заседании Комиссии 15.01.2014 сообщено, что между ООО «Компания Волга-Инфо» и ИП М. заключен агентский договор № 2 от 10.01.2012, согласно которому предприниматель обязуется заключать с третьими лицами договора на размещение рекламных публикаций в издании «Бизнес-Партнёр. Димитровград». В частности, действуя в рамках указанного агентского договора, ИП М. заключил договор № 218 от 29.11.2012 с ООО «Комплект» на размещение рекламы кафе «Бамбук». Макет рекламы был изготовлен ИП М. самостоятельно на основании представленных ООО «Комплект» материалов. После выхода ценового каталога «Бизнес-Партнёр. Димитровград» ООО «Комплект» отказалось осуществлять оплату и подписывать акт выполненных работ, поскольку опубликованный макет рекламы общество не устроил.

Определением от 15.01.2014 рассмотрение дела № 10327/05-2013 отложено, к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, привлечено ООО «Комплект». Рассмотрение дела назначено на 12.02.2014.

Представитель НП «АКАУ» на заседание Комиссии 12.02.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела партнерство извещено надлежащим образом.

Представитель ООО «Компания Волга-Инфо» и ИП Михайлова С.Н. на рассмотрении дела 12.02.2014 поддержал доводы, приведенные на предыдущих заседаниях Комиссии.

На рассмотрение дела 12.02.2014 представитель ООО «Комплект» не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом.

Из письменных пояснений ООО «Комплект» (исх. № 1 от 24.01.2014, вх. № 1024 от 12.02.2014) следует, что между ИП М. и ООО «Комплект» заключен договор № 218 от 29.11.2012 на размещение рекламы кафе «Бамбук» в ценовом каталоге «Бизнес-Партнёр. Димитровград». По договорённости с ИП М. последний должен был самостоятельно разработать рекламу и разместить в каталоге после согласования макета с ООО «Комплект». Однако макет сторонами не был согласован. В связи с данным фактом оплата оказанных рекламных услуг ООО «Комплект» не была произведена, акт выполненных работ не подписан. Таким образом, нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе со стороны ООО «Комплект» отсутствует, т.к. реклама кафе «Бамбук» в ценовом каталоге «Бизнес-Партнёр. Димитровград» № 4 за 2013 год была фактически опубликована без согласования с обществом.

Исследовав материалы дела № 10327/05-2013, заслушав пояснения представителя лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к выводу о необходимости признать рекламу кафе «Бамбук», размещенную в ценовом каталоге «Бизнес-Партнёр. Димитровград» № 4 за 2013 год на странице 2 обложки, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение НП «АКАУ» о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (исх. № 37 от 01.10.2013, вх. № 9024 от 15.10.2013). В частности, в обращении указано, что на странице 2 обложки ценового каталога «Бизнес-Партнер. Димитровград» № 4 (43) за 2013 год размещена реклама кафе «Бамбук», нарушающая ст. 8 Федерального закона «О рекламе».

К обращению приложен экземпляр ценового каталога «Бизнес-Партнер. Димитровград» № 4 (43) за 2013 год.

Указанная реклама имеет следующее содержание:

«Кафе Бамбук

- пироги на заказ

- 30 видов

- свадебные караваны

Без предоплаты

Без добавок

Без консервантов

ДОСТАВКА

Лучшие пироги для хорошего настроения!

г Димитровград, пер. Енисейский, 1 Ж

тел.: (84235) 5 12 60».

Реклама сопровождается изображением праздничного каравана и знака качества зеленого цвета «100% NATURAL». В левом верхнем углу рекламы приведена пометка «Реклама». Какая-либо иная информация в рекламе не содержится.

Учредителем ценового каталога «Бизнес-Партнер. Димитровград» (свидетельство о регистрации средства массовой информации ПИ № ФС-64 0722Р от 29.01.2008) 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 на странице 2 обложки ценового каталога «Бизнес-Партнер. Димитровград» № 4 (43) за 2013 год, является рекламой, поскольку адресована неопределённому кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования - кафе «Бамбук», 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 кафе «Бамбук» (и, соответственно, ООО «Комплект») дистанционным способом, отсутствуют сведения о продавце этих товаров, необходимые в соответствии со ст. 8 Федерального закона «О рекламе».

Ульяновское УФАС России 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.

Что касается возможности осуществления заказа непосредственно в месте нахождения кафе «Бамбук», поскольку в рекламе содержится ссылка на его адрес, то стоит отметить, что текст рекламы построен таким образом, что из её смысла прямо не следует, что производится доставка только товара, непосредственно выбранного покупателем в кафе «Бамбук». Наоборот, сочетание в рассматриваемой рекламе слова «доставка» и номера телефона создаёт в сознании потребителей возможность приобретения продукции, реализуемой кафе «Бамбук», с её доставкой на дом лишь позвонив по указанному в рекламе телефону.

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 № 10327/05-2013 установлено, что макет рекламы кафе «Бамбук», размещенной в ценовом каталоге «Бизнес-Партнёр. Димитровград» № 4 (43) за 2013 год на странице 2 обложки, в полном объёме разработан ИП М., которым с ООО «Комплект» заключен договор на размещение рекламных материалов № 218 от 29.11.2012. Оригинал-макет спорной рекламы сторонами не согласовывался, акт выполненных работ не подписан, оплата услуг по вышеуказанному договору ООО «Комплект» до настоящего времени не произведена.

Публикация рекламы кафе «Бамбук» осуществлена в ценовом каталоге «Бизнес-Партнёр. Димитровград» на основании агентского договора № 2 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 «Бизнес-Партнёр. Димитровград».

Следовательно, рекламопроизводителем в данном случае является ИП М., рекламодателем - ООО «Комплект», 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 _____ рекламодателями, _____ 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 кафе «Бамбук», размещенную в ценовом каталоге «Бизнес-Партнёр. Димитровград» № 4 (43) за 2013 год на странице 2 обложки, 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 возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 26.02.2014.

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

<..>

ПРЕДПИСАНИЕ № 4 о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

12.02.2014

г. Ульяновск

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

<...>

на основании своего решения от 12.02.2014 по делу № 10327/05-2013 о признании рекламы кафе «Бамбук», размещенной в ценовом каталоге «Бизнес-Партнёр. Димитровград» № 4 за 2013 год на странице 2 обложки, 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 кафе «Бамбук», в которой отсутствуют сведения о лице (а именно, наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица), 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 18.03.2014.

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.

<..>>