

РЕШЕНИЕ

по делу № 043/05/8-792/2020

г. Киров

Резолютивная часть решения оглашена 23 ноября 2020 года

В полном объеме решение изготовлено 26 ноября 2020 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:

<...> – заместителя руководителя – начальника отдела контроля закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области;

Членов Комиссии:

<...> – главного специалиста – эксперта отдела финансовых рынков и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области,

<...> – специалиста первого разряда отдела финансовых рынков и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области,

рассмотрев материалы дела № 043/05/8-792/2020, возбужденного по признакам нарушения ст. 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), по факту распространения АО «Аэропорт Победилово», ООО фирма «Лера Сервис», ООО «Арно» на рекламной конструкции в здании АО «Аэропорт Победилово» по адресу: г. Киров, мкр. Победилово, ул. <...>, рекламы, следующего содержания: *«Associazione pizzaiuoli. Napoletani. Mama Roma. <...> ул., <...>. Доставка 41-<...>-<...>. Прием заказов с 11:00 до 22:00. dostavka.<...>.ru»* с изображением пиццы,

в отсутствие:

представителей лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, – АО «Аэропорт Победилово», ООО фирма «Лера Сервис», ООО «Арно»,

УСТАНОВИЛА:

при осуществлении государственного надзора за соблюдением хозяйствующими субъектами требований законодательства РФ о рекламе в соответствии со статьей 33 Федерального закона «О рекламе» сотрудниками Кировского УФАС России зафиксировано распространение рекламы на рекламной конструкции в здании АО «Аэропорт Победилово» по адресу: г. Киров, мкр. Победилово, ул. <...>, следующего содержания: «*Associazione pizzaiuoli. Napoletani. Mama Roma.* <...> ул., <...>. Доставка 41- <...>-<...>. Прием заказов с 11:00 до 22:00. *dostavka.<...>.ru*» с изображением пиццы (акт фиксации от 07.08.2020).

На основании зафиксированных материалов в отношении АО «Аэропорт Победилово» определением от 31.08.2020 возбуждено дело № 043/05/8-792/2020 по признакам нарушения ст. 8 Федерального закона «О рекламе». Рассмотрение дела назначено на 24.09.2020.

Определением от 24.09.2020 рассмотрение дела отложено на 14.10.2020 в связи с необходимостью привлечения к рассмотрению дела № 043/05/8-792/2020 в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, ООО фирма «Лера Сервис» (ИНН: <...>, ОГРН: <...>).

Определением от 14.10.2020 рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью получения от ООО фирма «Лера Сервис» запрашиваемых документов и сведений в полном объеме, привлечения к рассмотрению дела № 043/05/8-792/2020 в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, ООО «Арно» (ИНН: <...>, ОГРН: <...>). Рассмотрение дела назначено на 05.11.2020.

Определением от 05.11.2020 рассмотрение дела отложено на 23.11.2020 в связи с необходимостью получения от ООО фирма «Лера Сервис» и ООО «Арно» запрашиваемых документов и сведений в полном объеме.

На заседание комиссии, состоявшееся 23.11.2020, ответчик – АО «Аэропорт Победилово», уведомленный надлежащим образом о дате, месте и времени рассмотрения дела № 043/05/8-792/2020, представителя не направил, ходатайств не заявлял.

Ответчик – ООО фирма «Лера Сервис», уведомленный надлежащим образом о дате, месте и времени рассмотрения дела № 043/05/8-792/2020, представителя не направил, ходатайств не заявлял, запрошенные определением от 05.11.2020 документы не представил, повторно направил письмо от 28.10.2020 исх. № 28 (вх. № 7828 от 11.11.2020) с приложением эскизов рекламного баннера, представленного Арендатором (ООО «Арно») по договору аренды № 4 от 13.02.2020, счета на оплату по вышеуказанному

договору, макеты рекламного модуля.

Ответчик – ООО «Арно», уведомленный надлежащим образом о дате, месте и времени рассмотрения дела № 043/05/8-792/2020, представителя не направил, письмом от 14.10.2020 (вх. № 8054 от 19.11.2020) заявил ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя, а также представил письменные пояснения, согласно которым ООО «Арно» арендовало место для размещения спорной рекламы на основании договора аренды № 4 от 13.02.2020.

Исследовав имеющиеся материалы по делу № 043/05/8-792/2020, Комиссия Кировского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии с п. 1 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.

Согласно п. 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», 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.

В соответствии с п. 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Распространенная информация «*Associazione pizzaiuoli. Napoletani. Mama Roma. <...> ул., <...>. Доставка 41-<...>-<...>. Прием заказов с 11:00 до 22:00. dostavka.<...>.ru*» с изображением пиццы обладает всеми юридически значимыми признаками рекламы:

- распространена посредством баннера на металлическом каркасе, размещенного внутри здания АО «Аэропорт Победилово» по адресу: г. Киров, мкр. Победилово, ул. <...>;

- адресована неопределенному кругу лиц – всем посетителям аэропорта, т.е. тем лицам, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования (неперсонифицированный характер);

- направлена на привлечение внимания к предоставляемой услуге – продаже товаров (блюд) ресторана «Mama Roma» дистанционным

способом, а также формирование интереса и продвижению на рынке продукции реализуемой вышеуказанным рестораном.

Соответственно вышеуказанная информация является рекламой и на такую информацию, а также на порядок ее размещения распространяются положения Федерального закона «О рекламе».

В силу ч. 1 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» не допускается недобросовестная или недостоверная реклама.

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 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.

В силу п. 2 ст. 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).

Согласно п. 2 Правил продажи товаров дистанционным способом, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 N 612, продажа товаров дистанционным способом является продажей 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 с использованием сетей почтовой связи, сетей электросвязи, в том числе информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», а также сетей связи для трансляции телеканалов и (или) радиоканалов, или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора.

Вышеуказанная реклама содержит информацию о продаже и доставке блюд ресторана «Mama Roma», при этом антимонопольным органом было зафиксировано, что ознакомление с товарами (перечнем предлагаемых

блюд) происходит посредством изучения каталога и фотоснимков, представленных на Интернет – сайте, указанном в данной рекламе – *dostavka.<...>.ru*, содержащем информацию о наименовании и ассортименте реализуемой продукции, её стоимости, а также об условиях доставки и оплаты (акт фиксации от 31.08.2020).

Следовательно, решение о выборе конкретного товара из представленного ассортимента и совершении покупки покупатель принимает до оформления заказа, его доставки и оплаты, таким образом, у покупателя отсутствует возможность непосредственного ознакомления с товаром либо его образцом.

Соответственно вышеуказанная реклама доставки товаров (блюд) ресторана «Mama Roma» является рекламой товаров при дистанционном способе продажи.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе «*Associazione pizzaiuoli. Napoletani. Mama Roma. <...> ул., <...>. Доставка 41-<...>-<...>. Прием заказов с 11:00 до 22:00. dostavka.<...>.ru*» отсутствуют все необходимые сведения о продавце, реализующем свои товары дистанционным способом: не указаны наименование организации и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица, что нарушает требования ст. 8 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с ч. 6, 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований законодательства РФ о рекламе по статье 8 Федерального закона «О рекламе» несут рекламодатель и рекламодателем и рекламодателем.

Согласно п. 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламодателем понимается изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламодателем понимается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Письмом от 17.09.2020 исх. № 1296 (вх. № 6505 от 18.09.2020) АО «Аэропорт Победилово» представило документы и сведения, из которых следует, что плоскость, на которой распространена реклама «*Associazione pizzaiuoli. Napoletani. Mama Roma. <...> ул., <...>. Доставка 41-<...>-<...>. Прием заказов с 11:00 до 22:00. dostavka.<...>.ru*» передана во временное пользование за плату ООО фирма «Лера Сервис» на основании п. 1.1. договора № 061/2016-3127 о предоставлении во временное пользование информационной плоскости от 25.10.2016 (далее – Договор от 25.10.2016). В настоящее время Договор от 25.10.2016 является действующим.

Согласно п. 3.2.10 данного договора Пользователь (ООО фирма «Лера Сервис») принимает на себя ответственность перед третьими лицами по претензиям к содержанию и форме своего информационного плаката, а также к использованию в нем знаков, символов, маркировок, наименований.

Исходя из представленных ООО фирма «Лера Сервис» документов и сведений от 08.10.2020 (вх. № 7054 от 09.10.2020) следует, что площадь, на которой размещен макет рекламы «*Associazione pizzaiuoli. Napoletani. Mama Roma. <...> ул., <...>. Доставка 41-<...>-<...>. Прием заказов с 11:00 до 22:00. dostavka.<...>.ru*» предоставлена ООО фирма «Лера Сервис» во временное пользование за плату ООО «Арно» на основании договора аренды № 4 от 03.02.2020 (далее – Договор от 03.02.2020).

В соответствии с положениями п. 3.2 Договора от 03.02.2020 Арендатор (ООО «Арно») обязуется использовать площадь исключительно для целей, предусмотренных настоящим договором, в соответствии с Федеральным законом «О рекламе».

В соответствии с п. 3.5 Договора от 03.02.2020 Арендатор отвечает перед любыми третьими лицами, государственными и контрольными органами, за информацию, помещенную на рекламных материалах; оформление; использование логотипов; брендов, товарных знаков, чьих-либо авторских прав.

Фактическое исполнение Договора от 03.02.2020 подтверждается в подписанном актом приема-передачи от 13.02.2020 (приложение к данному договору), а также представленными ООО фирма «Лера Сервис» письмом от 28.10.2020 исх. № 28 (вх. № 7575 от 30.10.2020; вх. № 7828 от 11.11.2020) счетами на оплату по договору аренды № 4 от 03.02.2020.

Также из представленных ООО фирма «Лера Сервис» эскизов рекламного баннера, предоставленных Арендатором (ООО «Арно»), следует, что содержание рекламы при дистанционном способе продаже товаров (блюд) рестораном «Mama Roma» было определено ООО «Арно».

Таким образом, исходя из содержания рекламы, места и способа ее распространения, информации о субъекте, осуществляющим деятельность в качестве продавца товаров (блюд) ресторана «Mama Roma» при дистанционном способе продажи, Комиссия Кировского УФАС России приходит к выводу, что рекламодателем и рекламораспространителем спорной рекламы, исходя из понятия, установленного статьей 3 Федерального закона «О рекламе», является ООО «Арно» (ИНН: <...>, ОГРН: <...>), которое несет ответственность за нарушение требований ст. 8 Федерального закона «О рекламе».

Порядок выдачи антимонопольным органом предписаний о прекращении нарушения требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлен Правилами рассмотрения антимонопольным органом дел,

возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508 (далее – Правила).

Согласно пункту 44 Правил при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу, обязанному устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно представленным ООО «Арно» письменным пояснениям макет с вышеуказанной рекламой был демонтирован 21.09.2020. При этом в материалах дела не представлены документы, подтверждающие данные сведения.

Таким образом, на момент вынесения решения доказательств устранения нарушения требований ст. 8 Закона о рекламе ООО «Арно» представлено не было.

В связи с чем Комиссия считает целесообразным выдать ООО «Арно» предписание о прекращении нарушения требований рекламного законодательства.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Комиссия считает необходимым передать материалы уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ООО «Арно» (ИНН: <...>, ОГРН: <...>) и его должностного лица.

Руководствуясь п. 2 ч. 1 ст. 33, ч. 1 ст. 36, ст. 38 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п. 37 – 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, Комиссия Кировского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «*Associazione pizzaiuoli. Napoletani. Mama Roma.* <...> ул., <...>. Доставка 41-<...>-<...>. Прием заказов с 11:00 до 22:00. *dostavka.<...>.ru*», распространенную на рекламной конструкции в здании АО «Аэропорт Победилово» по адресу: г. Киров, мкр. Победилово, ул. Аэропорт, так как она противоречит требованиям статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Арно» (ИНН: <...>, ОГРН: <...>) предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Прекратить производство по делу № 043/05/8-792/2020 в отношении АО «Аэропорт Победилово» (ИНН: <...>, ОГРН: <...>; 610009, г. Киров, мкр. Победилово, ул. <...>) в связи с отсутствием факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Прекратить производство по делу № 043/05/8-792/2020 в отношении ООО фирма «Лера Сервис» (ИНН: <...>, ОГРН: <...>; 610004, г. Киров, ул. <...>, д. <...>) в связи с отсутствием факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

5. Передать материалы уполномоченному должностному лицу Кировского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ООО «Арно» (ИНН: <...>, ОГРН: <...>) и его должностного лица.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии