РЕШЕНИЕ

по делу № 027/05/8-161/2019

28 мая 2019 года г. Хабаровск

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

Председатель Комиссии:

<…>

рассмотрев дело № 027/05/8-161/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения – КГАУК «Краевое научно-образовательное творческое объединение культуры» (ИНН 2721070181, юридический адрес: 680000 г. Хабаровск, ул. Фрунзе, д. 69А) рекламы, нарушающей требования статьи 8 ФЗ «О рекламе»,

в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, КГАУК «Краевое научно-образовательное творческое объединение культуры» - <…> (по доверенности № 04-09/03 от 27.05.2019)

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением рекламного законодательства Управлением Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю 17 апреля 2019 года отслежена реклама следующего содержания – *«Московский цирк <…>. С 16 марта в Хабаровском цирке. <…>представляют Планета 13. 8 (4212) 30-77-27, 8-962-223-88-83. KINOCIRK.RU БИЛЕТЫ ОНЛАЙН: DVHAB.RU»*, размещенная на фасаде здания кинотеатра «Совкино» по адресу ул. Муравьева-Амурского, 34.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «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.

Из содержания вышеуказанной информации следует, что таковая по своему содержанию и целевой направленности является рекламой, так как адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (цирковому шоу и билетному оператору DVHAB.RU), формирование и поддержание интереса к нему.

Реализация билетов посредством телефонной связи или Интернета осуществляется в рамках договора розничной купли-продажи имущественных прав и подпадает под понятие дистанционный способ продажи, а использование

логотипа в рекламном сообщении циркового шоу *«Московский цирк <…>. С 16 марта в Хабаровском цирке. <…>»* является рекламой имущественных прав, реализуемых дистанционным способом.

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 27.09.2007 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, 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 с требованиями статьи 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 нахождении, 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.

Согласно информации, представленной ООО «Фарпост ДВ» - владельца сайта DVHAB.RU (вх. № 4/5852 от 24.05.2019), билетным оператором сайта DVHAB.RU является ООО «Примнет» (ИНН 2536249353, юридический адрес: 690001 г. Владивосток, ул. Дальзаводская, д. 4, оф. 521).

Следовательно, реклама - *«Московский цирк <…>. С 16 марта в Хабаровском цирке. <…>представляют Планета 13. 8 (4212) 30-77-27, 8-962-223-88-83. KINOCIRK.RU БИЛЕТЫ ОНЛАЙН: DVHAB.RU»*, размещаемую на фасаде здания кинотеатра «Совкино» по адресу: г. Хабаровск, ул. Муравьева-Амурского, 34, должна содержать информацию о наименовании, месте нахождении, государственном регистрационном номере записи о создании ООО «Примнет», осуществляющего продажу билетов дистанционным способом.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований статьи 8 Закона несет рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ходе подготовки материалов дела Хабаровским УФАС России сделан запрос в департамент муниципальной собственности администрации г. Хабаровска (исх. № 4/3119 от 18.04.2019) о предоставлении сведений о владельце вышеназванной рекламной конструкции с приложением разрешительной документации.

В соответствии с ответом на запрос (вх. № 4/4769э от 29.04.2019) – рекламная конструкция, расположенная на фасаде здания по улМуравьева-Амурского-34 в г. Хабаровск установлена и эксплуатируется без разрешительных документов, выдаваемых органом местного самоуправления, КГАУК «Краевое научно-образовательное творческое объединение культуры». Департаментом муниципальной собственности администрации г. Хабаровска в адрес КГАУК «Краевое научно-образовательное творческое объединение культуры» направлено предписание о демонтаже рекламной конструкции от 07 мая 2019 года № 01-68/12-07.

Таким образом, рекламораспространителем вышеуказанной рекламы, размещаемой на фасаде здания по адресу: г. Хабаровск, ул. Муравьева-Амурского-34, является КГАУК «Краевое научно-образовательное творческое объединение культуры» (ИНН 2721070181, юридический адрес: 680000 г. Хабаровск, ул. Фрунзе, д. 69А).

До рассмотрения дела КГАУК «Краевое научно-образовательное творческое объединение культуры» представлены письменные пояснения (вх. № 4/5663 от 21.05.2019), согласно которым КГАУК «Краевое научно-образовательное творческое объединение культуры» не является продавцом товара, указанного в рекламе. По договору, заключенному между КГАУК «Краевое научно-образовательное творческое объединение культуры» и ООО «Международное Цирковое Содружество» по организации и проведению гастролей цирковой программы Артура и Карины Багдасаровых «Планета 13», согласно пункту 2.1.15 ООО «Международное Цирковое Содружество» обязуется организовать и оплатить рекламную компанию цирковой программы.

КГАУК «Краевое научно-образовательное творческое объединение культуры» считает, что антимонопольным управлением ошибочно сделан вывод о том, что КГАУК «Краевое научно-образовательное творческое объединение культуры» является рекламораспространителем, что в данном случае им является ООО «Международное Цирковое Содружество», которое самостоятельно занималось оформлением баннера. КГАУК «Краевое научно-образовательное творческое объединение культуры» только предоставило место для размещения информации.

Данные доводы отклоняются по следующим основаниям.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно части 1 статьи 19 ФЗ «О рекламе» распространение наружной рекламы с использованием щитов, стендов, строительных сеток, перетяжек, электронных табло, проекционного и иного предназначенного для проекции рекламы на любые поверхности оборудования, воздушных шаров, аэростатов и иных технических средств стабильного территориального размещения (далее - рекламные конструкции), монтируемых и располагаемых на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, а также остановочных пунктов движения общественного транспорта осуществляется владельцем рекламной конструкции, являющимся рекламораспространителем, с соблюдением требований настоящей статьи.

Владельцем рекламной конструкции, установленной на фасаде здания по адресу: г. Хабаровск, ул. Муравьева-Амурского-34, а следовательно и рекламораспространителем, является КГАУК «Краевое научно-образовательное творческое объединение культуры», что подтверждается письмом департамента муниципальной собственности администрации г. Хабаровска (вх. № 4/4769э от 29.04.2019), предписанием о демонтаже рекламной конструкции от 07 мая 2019 года № 01-68/12-07 и письменными пояснениями (вх. № 4/5663 от 21.05.2019) КГАУК «Краевое научно-образовательное творческое объединение культуры».

В ходе рассмотрения дела представитель КГАУК «Краевое научно-образовательное творческое объединение культуры» - <…> пояснила, что во исполнение предписания департамента муниципальной собственности администрации г. Хабаровска, полученного учреждением 20 мая 2019 года, до 07 июня 2019 года рекламная конструкция с фасада здания «Совкино» по адресу: г. Хабаровск, ул. Муравьева-Амурского-34, будет демонтирована.

Рекламная конструкция размещена на фасаде здания «Совкино» уже длительное время. Учреждением предпринята попытка узаконить размещение указанной конструкции, что оказалось невозможным, поскольку установка рекламной конструкции на здании, являющимся памятником архитектуры, запрещена.

О нарушении рекламного законодательства учреждение не предполагало, поскольку на период прохождения в городе циркового шоу рекламная конструкция отдана в пользование ООО «Международное Цирковое Содружество», которое самостоятельно занималось изготовлением и размещением рекламы.

Заслушав представителя КГАУК «Краевое научно-образовательное творческое объединение культуры», изучив материалы дела, Комиссия,

на основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей наружную рекламу следующего содержания – *«Московский цирк <…> . С 16 марта в Хабаровском цирке. <…> представляют Планета 13. 8 (4212) 30-77-27, 8-962-223-88-83. KINOCIRK.RU БИЛЕТЫ ОНЛАЙН: DVHAB.RU»*, размещаемую на фасаде здания кинотеатра «Совкино» по адресу: г. Хабаровск, ул. Муравьева-Амурского, 34, поскольку в ней нарушены требования статьи 8 ФЗ «О рекламе».

2. Обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства КГАУК «Краевое научно-образовательное творческое объединение культуры» (ИНН 2721070181, юридический адрес: 680000 г. Хабаровск, ул. Фрунзе, д. 69А) не выдавать в связи с завершением срока действия циркового представления и заменой рекламной информации на новую.

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 28 мая 2019 года.

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