

РЕШЕНИЕ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрев дело № 4-05/9 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения ООО «Бочка» рекламы товаров, в том числе пива при дистанционном способе их продажи с нарушением требований статьи пункта 3 части 3 статьи 5, статьи 8 ФЗ «О рекламе», в присутствии представителя ООО «Бочка» Харченко Владислава Игоревича (по доверенности),

УСТАНОВИЛА:

В ходе осуществления государственного надзора за соблюдением рекламного законодательства РФ Хабаровским УФАС России 05.12.2012 г. отслежены рекламные буклеты, распространяемые в почтовых ящиках по адресу: г. Хабаровск, ул. Краснореченская, 161, следующего содержания: «IPizza. pizza& pasta. ДОСТАВКА 20-40-40 с 08:00 до 24:00, буклет содержит предложение по доставке пиццы, кондитерских изделий, пивных закусок и разливного пива (в ассортименте).

Шестого декабря 2012 г. отслежены рекламы:

- «IPizza. pizza& pasta. ДОСТАВКА ЕДЫ 20-40-40 с 08:00 до 24:00», распространяемая на боковой стене здания по адресу: г. Хабаровск, ул. Волочаевская, 121;
- «IPizza. ДОСТАВКА ЕДЫ с 08:00 до 24:00. www.ipizza27.ru. 20-40-40, 29-40-70», распространяемая на ограждении у входа в ночной клуб «Великано» по адресу: г. Хабаровск, ул. Запарина, 67а. Указанная реклама содержит изображение бочонка и бокалов с пивом.

Кроме того, 12.12.2012 г. отслежены рекламные буклеты, распространяемые в пивном баре по адресу: г. Хабаровск, ул. Волочаевская, 121.

Рекламная информация, размещенная на сайте www.ipizza27.ru так же предлагает приобрести продукты питания, разливное пиво различных марок с доставкой по указанному телефону.

Указанные выше рекламы направлены на привлечение внимания потребителя к товарам (продуктам питания, пиву), которые можно приобрести по указанному телефону доставки, то есть дистанционным способом.

Определение дистанционного способа продажи товара дано пунктом 2 статьи 497 ГК РФ, в соответствии с которым, 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).

Таким образом, рассматриваемый договор характеризуется двумя отличительными признаками: во-первых, отсутствие прямого, непосредственного контакта потребителя с товаром либо его образцом до заключения договора и в момент его заключения, и, во-вторых, определение средств ознакомления с товаром: каталоги, буклеты, проспекты, фотоснимки, средства связи и так далее.

Согласно Правилам продажи товаров дистанционным способом, утвержденным Постановлением Правительства РФ № 612 от 27.09.2007 г. (далее Правила) 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 иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора.

В соответствии с п. 20 названных Правил, договор считается заключенным с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека либо иного документа, подтверждающего оплату товара, или с момента получения продавцом 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 пункте 3 статьи 497 ГК РФ определен момент исполнения договора розничной купли-продажи, заключенного дистанционным способом: договор считается исполненным с момента доставки товара, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором.

Согласно статье 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 номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

Однако, в нарушение данной нормы права, реклама, распространяемая на указанном сайте, рекламные буклеты содержат только наименование продавца.

Наружные рекламы, распространяемые по адресам: Г.Хабаровск, ул. Волочаевская, 121 и ул. Запарина, 67а не содержат необходимых сведений.

Кроме того, реклама направлена на привлечение внимания потребителя к возможности приобретения алкогольной продукции дистанционным способом по указанному телефону доставки.

В пункте 5 Правил установлен запрет на продажу дистанционным способом

алкогольной продукции, а также товаров, свободная реализация которых запрещена или ограничена законодательством Российской Федерации.

В соответствии со статьей 168 Гражданского кодекса Российской Федерации сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов, ничтожна, если закон не устанавливает, что такая сделка оспорима, или не предусматривает иных последствий нарушения.

Таким образом, законное приобретение алкогольной продукции посредством заказа дистанционным способом (по телефону или иным подобным образом) невозможно, так как договор купли-продажи алкогольной продукции дистанционным способом является ничтожным. Следовательно, реклама, содержащая информацию о возможности приобретения алкогольной продукции дистанционным способом, является недостоверной и признается ненадлежащей на основании пункта 3 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», в соответствии с которой недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об ассортименте или цене товара, а также о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока.

В процессе рассмотрения дела представитель ООО «Бочка» согласился с выявленным нарушением, пояснив, что оно допущено по причине незнания о требованиях рекламного законодательства.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 3 части 3 части 5, статьи 8 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

Рекламодателем является ООО «Бочка».

В ходе подготовки дела к рассмотрению установлено, что рекламодателем указанных реклам является ООО «Бочка».

Рекламодателем несет ответственность за нарушение требований установленных статьей 8 ФЗ «О рекламе» в соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе».

Данный факт подтверждается письмом ООО «Бочка» (исх. № 8 от 14.01.2013), товарным чеком 000219 от 20.11.2012 г., письмом Департамента муниципальной собственности Администрации г. Хабаровска (вх. № 5/10553 от 21.12.2012).

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 «!Pizza. pizza& pasta. ДОСТАВКА ЕДЫ 20-40-40 с

08:00 до 24:00», распространяемую ООО «Бочка» на рекламных буклетах, в сети Интернет на сайте www.ipizza27.ru., по адресам: ул. Волочаевская, 121; ул. Запарина, 67 а, поскольку в ней нарушены требования пункта 3 части 3 статьи 5, статьи 8 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Бочка» обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения законодательства РФ 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 18 января 2012 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

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе на основании своего решения 18 января 2013 года по делу № 4-05/9 о признании ненадлежащей рекламы товаров, в том числе пива 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 «Бочка» в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить распространение любым способом, в любой форме и с использованием любых средств рекламы:

- алкогольной продукции дистанционным способом продажи;

- товаров (за исключением алкогольной продукции) при дистанционном способе их продажи без указания сведений о наименовании, месте нахождения продавца, государственном номере записи о создании юридического лица.

2. ООО «Бочка» представить в Хабаровское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 31.01. 2012года.

В случае неисполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Хабаровское УФАС России в праве в соответствии с частью 2.4. статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от трехсот до пятисот тысяч рублей.

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