

Комиссия Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе: <...>.

рассмотрев дело № 03-02/02-2017, возбужденное в отношении ООО «Альянс» (ОГРН: 1151101003800; ИНН/КПП 1101052222/100101001; юридический адрес: <...>.), ИП <...>. (ОГРНИП: 305100130700062; ИНН: 100100463076; адрес: «...») по признакам нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 и статьи 8 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе», Закон) по факту размещения рекламы пиццерии «Додо пицца» на рекламных буклетах, а также в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте по адресу <https://dodopizza.ru>, и на странице социальной сети «В Контакте» по адресу <https://vk.com/dodoptz> с нарушением требований законодательства о рекламе, в присутствии директора ООО «Альянс» (полномочия подтверждены выпиской из ЕГРЮЛ), в отсутствие заявителя, <...>., надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Карельское УФАС России поступила жалоба физического лица по факту размещения рекламы пиццерии «Додо пицца» на рекламном буклете, а также в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте по адресу <https://dodopizza.ru>, и на странице социальной сети «В Контакте» по адресу <https://vk.com/dodoptz> с нарушением требований законодательства о рекламе.

Как указывает заявитель, рекламный буклет пиццерии «Додо пицца» содержит в себе информацию о преимуществе своего товара, а именно: «Пицца «Лучшая цена» от 295 Р». При этом в рекламном буклете отсутствует информация о продавце товара, указано только местонахождение пиццерии «Додо пицца», расположенной по адресу <...>.

По результатам рассмотрения заявления определением от 11 января 2017 года «О возбуждении дела № 03-02/02-2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» было возбуждено настоящее дело и назначено к рассмотрению на 14 часов 30 минут 26 января 2017 года.

На заседании комиссии директор ООО «Альянс» Бор <...> признала факт нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 и статьи 8 ФЗ «О рекламе», сообщив при этом, что нарушение устранено.

Рассмотрев материалы дела, заслушав представителя ответчика, Комиссия пришла к следующим выводам.

В статье 3 ФЗ «О рекламе» определено, что 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, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

По определению пункта 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе», ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» определено, что недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Согласно статье 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.

В силу пунктов 2, 3 статьи 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). Если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором, 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.

Аналогичные положения содержатся в Законе РФ от 07 февраля 1992 года № 2300-1 «О защите прав потребителей» (далее - Закон о защите прав потребителей). Договор розничной купли-продажи может быть заключен на основании ознакомления потребителя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, проспектов, буклетов, фотоснимков, средств связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и других) или иными исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара) способами. Продавцом до заключения договора должна быть предоставлена потребителю информация об основных потребительских свойствах товара, об адресе (месте нахождения) продавца, о месте изготовления товара, о полном фирменном наименовании (наименовании) продавца (изготовителя), 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 (пункты 1, 2 статьи 26.1 Закона о защите прав потребителей).

Пунктом 2 Правил продажи товаров дистанционным способом, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27 сентября 2007 года № 612 (далее - Правила), определено, что продажа товаров дистанционным способом - 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 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.

Согласно пункту 20 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.

Таким образом, отличительным признаком договора купли-продажи дистанционным способом является отсутствие прямого непосредственного контакта потребителем с товаром либо его образцом до заключения договора и в момент заключения договора по средствам получения предварительного сообщения по телефону о намерении покупателя приобрести товар; момент такого договора не ставится в зависимость от момента оплаты товара и выдачи чека, но определяется моментом сообщения покупателем продавцу своего намерения приобрести товар.

При рассмотрении заявления Карельским УФАС России осуществлен осмотр интернет-страницы сети под единой торговой маркой «Додо Пицца» по адресу <https://dodopizza.ru>, набирая которую автоматическая отсылка осуществляется на адрес <https://dodopizza.ru/Moscow>.

Кроме того, осуществлен осмотр страницы в социальной сети «В Контакте» - «Додо Пицца Петрозаводск» по адресу <https://vk.com/dodoptz> (скриншоты страниц приложены к материалам, собранным в ходе рассмотрения заявления).

С указанной страницы «В Контакте» для получения информации о ценах и меню «Додо Пицца Петрозаводск» необходимо зайти в раздел ссылки, где осуществляется отсылка на сайт <https://dodopizza.ru/Petrozavodsk>.

На указанных выше страницах (<https://vk.com/dodoptz>, <https://dodopizza.ru/Petrozavodsk>) размещается идентичная представленной с заявлением в рекламном буклете информация.

В рекламном буклете размещена реклама следующего содержания:

первый блок: «Бесплатная доставка пиццы в Петрозаводске. Полное меню пицц.»;

второй блок: «Пицца «Лучшая цена» от 295 Р (выделено красным цветом).

Стандартная пицца 25 см – 295 Р., средняя 30 см – 395 Р, большая 35 см – 510 Р.» - в данном разделе указаны пиццы и их состав: «Сырная», «Маргарита», «Пицца-пирог», «Гавайская»;

третий блок: «Пицца от 365 Р. Стандартная пицца 25 см – 365 Р., средняя 30 см – 505 Р, большая 35 см – 625 Р.» - в данном разделе указаны пиццы и их состав: «Четыре сезона», «Мексиканская», «Пепперони», «Вегетарианская», «Итальянская», «Цыпленок барбекю», «Чизбургер-пицца», «Сырный цыпленок», «Ранч-пицца»;

четвертый блок: «доставим за 60 минут или пицца бесплатно» - в разделе изображены значки: «острая, для детей, наши хиты, без мяса»;

пятый блок: «Пицца от 385 Р. Стандартная пицца 25 см – 385 Р., средняя 30 см – 545 Р, большая 35 см – 655 Р.» - в данном разделе указаны пиццы и их состав: «Дон Бекон», «Мясная», «Морская», «Додо»;

шестой блок: «Закажи пиццу прямо сейчас! dodopizza.ru или 8-800-333-00-60 звонок бесплатный, даже с мобильного. Антикайнена, 34».

В левой нижней части рекламного буклета (с обеих сторон) приведен логотип «ДОДО пицца» (с изображением птицы держащей коробку- оформлен в бело – оранжевом цвете).

На обороте рекламного буклета изображена «Мясная пицца», занимающая больше половины пространства, где указана следующая информация: «новый рецепт. Три вида мяса. от 385 Р. Томатный соус, охотничьи колбаски, бекон, ветчина, моцарелла».

Вторая половина рекламного буклета содержит идентичную информацию той, которая изображена на лицевой стороне рекламного буклета в шестом блоке, с добавлением: «Пиццерия: Антикайнена, 34. vk.com/dodoptz».

Отдельным блоком выделена информация с пометкой «Реклама»: «Количество предложений ограничено. Цены на продукты могут быть изменены без предварительного уведомления. Вес продукта и пищевая ценность указаны на сайте dodopizza.ru. Минимальная стоимость заказа на доставку, без учета скидок и рекламных предложений, соответствует стоимости стандартной пиццы диаметром 25 см, за исключением пицц с пометкой «Лучшая цена». Все акции действуют только при заказе на доставку или самовывоз. Сделать заказ можно по телефону: 8-800-333-00-60 (звонок бесплатный) или на сайте dodopizza.ru».

Из материалов дела следует, что рекламный буклет распространялся ООО «Альянс» на территории г. Петрозаводска в ноябре – декабре 2016 года.

Вышеуказанный информационный блок полностью соответствует понятию рекламы, поскольку является информацией, адресованной неопределенному кругу лиц, и направленной на привлечение внимания к реализуемой продукции: пицце.

ООО «Альянс» (ОГРН: 1151101003800; далее также Общество) осуществляет хозяйственную деятельность по организации услуг общественного питания для населения под товарным знаком «Додо пицца» в рамках заключенного с ООО «Пицца Венчур» (ОГРН: 111110100405) договора коммерческой концессии от 11 июня 2015 года № 86 (далее – договор).

В соответствии с настоящим договором для ООО «Альянс» как Пользователю определена следующая территория обслуживания: административные границы города Петрозаводска Северо – Западного округа Республики Карелия Российской Федерации, а также иные населенные пункты и географические объекты находящиеся в прямом удалении не более 15 (Пятнадцати) километров от границ указанного населенного пункта.

Пунктом 7.2 договора определено, что маркетинговые и рекламные мероприятия Предприятий (Маркетинговые программы), определенные Правообладателем или его представителем как «Федеральные маркетинговые программы» и реализуемые на всех Предприятиях сети, являются обязательными к проведению для Пользователя в случае их не противоречия действующему законодательству Российской Федерации.

Пользователь понимает степень своей ответственности и самостоятельно несет все риски по использованию рекламных материалов в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации о рекламе (пункт 7.5 договора).

Следует отметить, что положения договора не свидетельствуют об отсутствии в действиях ООО «Альянс» вины за совершение нарушения ФЗ «О рекламе». Конкретное содержание распространяемой рекламы положения договора не определяют.

Таким образом, при определении содержания рассматриваемой рекламы ООО «Альянс» было ограничено исключительно требованиями действующего законодательства Российской Федерации о рекламе, а не содержанием договора, положения которого не предполагают несоблюдение требований ФЗ «О рекламе».

Свою деятельность Общество ведет посредством территориального расположения по адресу: <...>..

При этом покупатель может получить услугу оказываемую Обществом в том числе через сайты в сети интернет по адресам: <https://vk.com/dodoptz>, <https://dodopizza.ru/Petrozavodsk>. Для получения товара покупателю необходимо оформить заказ на доставку по телефону 8-800-333-00-60, который указан на страницах с сети интернет и в рекламном буклете.

На интернет – страницах <https://dodopizza.ru/Moscow> (владелец сети пиццерий «Додо пицца»), <https://dodopizza.ru/Petrozavodsk> (пользователь по договору), <https://vk.com/dodoptz> (страница «ВКонтакте» пользователя по договору) представлен широкий ассортимент товаров, предлагаемых к продаже (к материалам дела приложены скриншоты с сайтов и станицы в социальной сети). Так же на данных страницах размещена информация о возможности заказать товар (пицца, а также иной перечень продаваемых сетью товаров) через оформление заказа по единому телефону, указанному на сайтах. Таким образом, способ продаж товаров сети пиццерии «Додо пицца» является дистанционным.

Объектом рекламирования в рекламе, размещенной на рекламном буклете являются товары (пицца и другая готовая еда, ассортимент которой можно увидеть в том числе на сайтах и заказать по телефону 8-800-333-00-60) при

дистанционном способе их продажи. В свою очередь в данной рекламе отсутствуют сведения о продавце указанных товаров (наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица), что говорит о признаках нарушения статьи 8 ФЗ «О рекламе».

Использованный ООО «Альянс» в рекламе слоган «...лучшая цена...» предполагает, что рекламируемая таким способом услуга является эксклюзивной и самой востребованной со стороны потребителей, и одновременно, свидетельствует, что ни одно другое предприятие, действующие на данном рынке и в данном городе, не имеет таких показателей относительно цены предоставляемых услуг общественного питания.

Заявление о преимуществах, в том числе, формулировка, содержащая прилагательное в превосходной степени «лучшая», должны иметь документальное и фактическое обоснование. Под преимуществом понимается превосходство качества рекламируемого товара или оказываемой услуги по каким-либо характеристикам над качеством аналогичного характера или услуги иных производителей. Наличие таких качеств, как правило, обеспечивает предпочтение потребителей.

ООО «Альянс» в ответ на запрос Карельского УФАС России от 28 ноября 2016 года № 03-01/151/4479 сообщило, что надпись «лучшая пицца» в рекламном буклете подразумевает, что группа пицц с низкой ценой была выделена от остальных относительно всего ассортимента именно «Додо пицца» в рамках своего меню.

ФЗ «О рекламе» не содержит прямого запрета на использование в рекламе терминов в превосходной степени, однако устанавливает требование о достоверности распространяемой рекламы, ориентирует на необходимость обеспечить ее соответствие реальной действительности в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах, а также предусматривает ответственность за распространение недостоверной рекламы.

Объективного подтверждения слогана «...лучшая цена...» Общество не представило.

В данном случае реклама ООО «Альянс», не сопровождаемая каким – либо подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами (пункт 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе»).

Согласно статье 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований статьи 8 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель и рекламораспространитель.

Рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, в том числе установленных частями 2 - 8 статьи 5 (часть 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе»).

Рекламодателем, согласно пункту 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе», является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламораспространителем, согласно пункту 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно предоставленным ООО «Альянс» документам, рекламный буклет по заказу Общества был изготовлен ИП <...>. (ИНН: 230606788183), а распространение его в период с 28 октября 2016 года по 30 октября 2016 года и с 11 ноября 2016 года по 23 декабря 2016 года осуществлял ИП <...>. (ИНН: 100100463076).

Указанная выше информация подтверждается счетом от 12 октября 2016 года № 543 (оплата услуг по изготовлению макета и листовки), платежным поручением от 13 октября 2016 года № 195 (подтверждение оплаты услуг), а также счетом от 24 октября 2016 года № 4124 (оплата услуг по распространению листовок).

Исходя из пунктов 5, 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», а также исходя из указанного выше документов ООО «Альянс» является рекламодателем указанной выше рекламы, ИП Бров <...>. - рекламораспространителем.

Рекламодатель ООО «Альянс» иницируя изготовление и размещение рекламы, должно было предпринять все меры по соблюдению рекламного законодательства.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «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 «Пицца «Лучшая цена» от 295 Р», поскольку в ней нарушены требования пункта 1 части 3 статьи 5 и статьи 8 ФЗ «О рекламе».
2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Альянс» и ИП <...>., в связи с добровольным устранением нарушения, путем прекращения распространения ненадлежащей рекламы, а также изменения слогана «...лучшая цена...» (относительно применения к своему меню).
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Карельского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение антимонопольного органа может быть оспорено в течение трех месяцев со дня вынесения решения.

