

РЕШЕНИЕ

04 марта 2014 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Резолютивная часть решения объявлена 28 февраля 2014 года.

Комиссия Пензенского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя управления.

Члены Комиссии:

<...>,

рассмотрев дело № 3-01/07-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя Т<...> (ОГРНИП <...>; ИНН <...>) по факту распространения в городе Пензе в декабре 2013 года – январе 2014 года в ТЦ «Сура» (ул. Терновского 182) и на павильоне «ШашлыкOFF» находящемся возле ТЦ «Сура» рекламы (рекламные буклеты), содержащей признаки нарушения статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе (далее – ФЗ «О рекламе»)),

- в присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП Т<...>

УСТАНОВИЛА:

В рамках осуществления государственного контроля за соблюдением законодательства о рекламе, отделом контроля закупок, органов власти и рекламы установлено следующее.

В городе Пензе в декабре 2013 года – январе 2014 года в ТЦ «Сура» (ул. Терновского 182) и на павильоне «ШашлыкOFF» находящемся возле ТЦ «Сура» распространяются (рекламные буклеты) «ШашлыкOFF».

Пензенским УФАС России определением от 29.01.2014 по факту распространения вышеуказанной рекламы, возбуждено дело № 3-01/07-2014 по признакам нарушения статьи 8 ФЗ «О рекламе». К участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечен индивидуальный предприниматель Т<...>.

На рассмотрении дела №3-01/07-2014 Т<...> сообщила, что осуществляет продажу товара не только дистанционным способом, но и в павильоне «ШашлыкOFF». Пояснила, что допущенное нарушение произошло в связи с незнанием требований законодательства о рекламе.

Т<...> представила копии следующих документов: копию свидетельства о поставке на учет физического лица в налоговом органе, копию свидетельства о внесении в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей.

Изучив представленные документы, заслушав и исследовав доводы лиц,

участвующих в рассмотрении дела, Комиссия пришла к следующему выводу:

Информация, размещенная на буклетах, распространяющихся в декабре 2013 года – январе 2014 года в ТЦ «Сура» (ул. Терновского 182) и на павильоне «ШашлыкOFF» находящемся возле ТЦ «Сура», имеет следующее содержание: «ШашлыкOFF. Время работы: с 11-00 до 23-00. Без выходных. 734-000 ул. Терновского, 182 (ТЦ Сура) БЕСПЛАТНАЯ ДОСТАВКА минимальный заказ 500гр. Шашлык из свиной шеи – 100 руб./100гр., шашлык из свиных уголков – 100 руб./100гр., фитнес-блюдо семга на углях – 140 руб./100гр., шашлык из баранины, каре ягненка. ЛАВАШ, ЗЕЛЕНЬ, СОУС – ВХОДЯТ В СТОИМОСТЬ».

В соответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. При этом под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Иными словами, информация, признаваемая рекламой, должна удовлетворять следующим условиям, а именно:

- предназначаться для неопределенного круга лиц;
- привлекать, формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования;
- способствовать продвижению объекта рекламирования (товара) на рынке.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правонарушения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке и закрепить его образ в памяти потребителя.

Рассматриваемая информация по своему содержанию и целевой направленности является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования, формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

В рекламе содержится информация: «ШашлыкOFF... 734-000... БЕСПЛАТНАЯ ДОСТАВКА...».

В рекламе имеется указание на телефон и на возможность бесплатной доставки.

В ходе рассмотрения дела установлено, что доставка заказа осуществляется индивидуальным предпринимателем Т<...>.

Указанная в буклете и на павильоне информация позволяет сделать вывод, что в данном случае имеет место реклама товаров при дистанционном способе их

продажи.

Согласно пункту 1 статьи 26.1 Федерального закона от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» дистанционным способом продажи товара считается 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 исключаящими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара) способами.

Порядок продажи товара дистанционным способом регулируется Правилами продажи товаров дистанционным способом, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 № 612 (далее – Правила).

Пунктом 2 Правил определено, что продажа товаров дистанционным способом это продажа товаров по договору розничной купли-продажи, заключенному на основании ознакомления с предложенным продавцом описанием товара, содержащимся в каталогах, проспектах, буклетах либо представленным на фотоснимках или посредством средств связи, или иными способами, исключаящими 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 чека или товарного чека либо иного документа, подтверждающего оплату товара, или с момента получения продавцом сообщения о намерении покупателя приобрести товар.

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, исключаящими 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.

Проанализировав приведенные нормы права в их системной взаимосвязи, учитывая, что при дистанционном способе продажи товара отсутствует прямой, непосредственный контакт потребителей с товаром либо его образцом до заключения договора, что в рассматриваемом случае ознакомление с товаром происходит посредством изучения каталогов, фотоснимков, в рекламе имеется указание на «бесплатную доставку», Комиссия приходит к выводу, что рекламируемый товар реализуется дистанционным способом путем его предложения на буклете, рекламе, на которых размещены товары по различным

группам, указана их стоимость, информация о наличии, доставке и оплате товара.

Также, установлено, что договор купли-продажи товара заключается в момент заказа покупателем товара по телефону и считается исполнен в момент доставки товара по месту жительства покупателя.

В соответствии с частью 11 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при производстве, распространении и размещении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации.

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 нарушение указанной нормы закона, в рекламе «ШашлыкOFF» отсутствует: фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, а именно ИП Т<...>, как непосредственном продавце указанного в буклете (рекламе) товара.

Таким образом, учитывая вышеизложенные обстоятельства, реклама продукции «ШашлыкOFF», распространяемая дистанционным способом в ТЦ «Сура» (ул. Терновского 182) и на павильоне «ШашлыкOFF» находящемся возле ТЦ «Сура» нарушает требования статьи 8 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 8 законодательства Российской Федерации о рекламе несет рекламодаделец.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 8 настоящего закона несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодаделец – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

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

Из пояснений индивидуального предпринимателя Т<...>, данного ею при рассмотрении настоящего дела следует, что при заказе визиток она опиралась на просмотренные образцы визиток конкурентов и не знала требований законодательства о рекламе.

Следовательно, рекламоделем и рекламодателем в данном случае является индивидуальный предприниматель Т<...>.

Таким образом, ИП Т<...>, как лицо, осуществляющее торговую деятельность по продаже указанной в рекламе продукции, и имея, при этом, прямую заинтересованность в привлечении внимания неопределенного круга лиц к реализуемому товару, является рекламодателем и рекламораспространителем рекламы: «ШашлыкOFF. Время работы: с 11-00 до 23-00. Без выходных. 734-000 ул. Терновского, 182 (ТЦ Сура) БЕСПЛАТНАЯ ДОСТАВКА минимальный заказ 500гр. Шашлык из свиной шеи – 100 руб./100гр., шашлык из свиных уголков – 100 руб./100гр., фитнес-блюдо семга на углях – 140 руб./100гр., шашлык из баранины, каре ягненка. ЛАВАШ, ЗЕЛЕНЬ, СОУС – ВХОДЯТ В СТОИМОСТЬ», нарушающей требования статьи 8 ФЗ «О рекламе».

Согласно пункту 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащая реклама – это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На момент рассмотрения дела Комиссии Пензенского УФАС России доказательств устранения нарушения требований статьи 8 ФЗ «О рекламе» ИП Т<...> представлено не было.

В силу части 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

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 от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «ШашлыкOFF. Время работы: с 11-00 до 23-00. Без выходных. 734-000 ул. Терновского, 182 (ТЦ Сура) БЕСПЛАТНАЯ ДОСТАВКА минимальный заказ 500гр. Шашлык из свиной шеи – 100 руб./100гр., шашлык из свиных уголков – 100 руб./100гр., фитнес-блюдо семга на углях – 140 руб./100гр., шашлык из баранины, каре ягненка. ЛАВАШ, ЗЕЛЕНЬ, СОУС – ВХОДЯТ В СТОИМОСТЬ», распространяемую в г. Пензе в декабре 2013 года – январе 2014 года на реализуемую продукцию дистанционным способом в ТЦ «Сура» (ул. Терновского 182) и на павильоне «ШашлыкOFF» находящемся возле ТЦ «Сура», поскольку при ее распространении нарушены требования статьи 8 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать индивидуальному предпринимателю Т<...> (ОГРНИП <...>; ИНН <...>)

предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Пензенского 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 04 марта 2014 года.

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