РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ 69/16

Резолютивная часть решения оглашена «18» июля 2016 г

Решение в полном объеме изготовлено «29» июля 2016 г.г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы И.В. Волохина,

члены Комиссии: Е.А. Скоп – главный специалист-эксперт отдела рекламы

М.О. Хрипченко – специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 69/16, возбужденное по факту размещения в феврале - марте 2016 г. в лифте многоквартирного жилого дома по ул. В.Высоцкого, д. 42 на стенде ООО «Компании Соболь» информации об интернет-магазине «Тимошка», с признаками нарушения:

- ст. 8 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе): 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 присутствии:

заявители – физическое лицо «…» (не явилось, уведомлено надлежащим образом),

представителей лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе:

- ООО «Компания Соболь» - «…».(доверенность от 11.07.2016 г.);

- индивидуального предпринимателя Кучкаровой В.М. «…» (доверенность от 9.06.2016 г.),

УСТАНОВИЛА:

18.03.2016 г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступило обращение физического лица (вх. № 2279) по факту размещения в феврале - марте 2016 г. в лифте многоквартирного жилого дома по ул. В.Высоцкого, д. 42 на стенде компании «Соболь» рекламной информации: «Тимошка _ Японские подгузники трусики и бытовая химия. Интернет-мазазин…доставка + подарок…», с изображением рекламируемой продукции, с признаками нарушения законодательства РФ о рекламе.

Новосибирским УФАС России по данному факту возбуждено дело, в результате

которого установлено следующее.

В соответствии с ч.1 ст. 3 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;

объект рекламирования - 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 «Правилами продажи товаров дистанционным способом», утвержденными Постановлением Правительства РФ от 27.09.2007г. №612, 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 посредством средств связи, или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора.

В силу требований ст. 8 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.

Согласно статье 26.1 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 N 2300-1 «О защите прав потребителей», дистанционным способом продажи является такой способ, когда договор розничной купли-продажи заключается 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.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 N 612 утверждены Правила продажи товаров дистанционным способом, которыми регулируются порядок продажи товаров дистанционным способом, отношения между покупателем и продавцом при продаже товаров дистанционным способом и оказании в связи с такой продажей услуг.

Согласно п. 9 Правил продажи товаров дистанционным способом, продавец в момент доставки товара обязан довести до сведения покупателя в письменной форме информацию (для импортных товаров - на русском языке) включающую, в том числе, наименование технического регламента или иное обозначение, установленное законодательством Российской Федерации о техническом

регулировании и свидетельствующее об обязательном подтверждении соответствия товара; сведения об основных потребительских свойствах товара (работ, услуг); правила и условия эффективного и безопасного использования товаров; сведения об обязательном подтверждении соответствия товаров (услуг) обязательным требованиям, обеспечивающим их безопасность для жизни, здоровья покупателя, окружающей среды и предотвращение причинения вреда имуществу покупателя в соответствии с законодательством Российской Федерации; сведения о правилах продажи товаров (выполнения работ, оказания услуг).

В соответствии с пунктом 17 Правил продажи товаров дистанционным способом, организация, осуществляющая продажу товаров дистанционным способом, предоставляет покупателю каталоги, буклеты, проспекты, фотографии или другие информационные материалы, содержащие полную, достоверную и доступную информацию, характеризующую предлагаемый товар.

Таким образом, статьей 26.1 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 N 2300-1 «О защите прав потребителей» регулируются отдельные условия реализации договора розничной купли-продажи, охватываемые понятием «дистанционный способ продажи товара». На договор, заключенный указанным способом, распространяются нормы гражданского законодательства о договоре розничной купли-продажи и нормы законодательства о защите прав потребителей, не противоречащие специальным нормам о договоре дистанционной продажи. При этом рассматриваемый договор имеет два характерных признака: 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 иное.

Следовательно, в данном случае у потребителя отсутствует прямой, непосредственный контакт с товаром либо его образцом до заключения договора, ознакомление товара происходит посредством изучения описания товара и фотоснимков, на Интернет-сайте, указанных в рекламе.

Согласно информации с официального сайта http://тимошка-нск.рф/ (переадресация http://timoshka54.ru/), на указанном сайте есть возможность произвести выбор товара по категориям в разделе «Каталог», при самовывозе заказанного товара, покупатель плучает подарок, в разделе: «Доставка и оплата» указан порядок оплаты и условия доставки:

«Заказ

· Сделать заказ можно на сайте круглосуточно,

· а также по тел.»..,», «…,» с 09:00 до 23 часа.

· Если номер занят или оператор Вам не ответил. Вам обязательно перезвонят. Также оператор даст любую консультацию по товарам представленным на сайте.

Бесплатная доставка сумма заказа от 1000 рублей.

· Доставка осуществляется ежедневно с 13:00 до 22:00.

· Заказы, принятые до 13:00, доставляются в этот же день, после 13:00 - на следующий день (для жителей ОКТЯБРЬСКОГО района Доставка день в день)

· Отдаленные районы Васхнил, Первомайский район доставка осуществляется бесплатно при покупки от 1500!

· При покупке менее 1500 стоимость доставки составляет 50 р.

· Оплата осуществляется курьеру наличными или по карте Сбербанк!

· О способе оплаты нужно сообщить менеджеру при заказе или если заказ отправляется через сайт поставить пометку!

-Доставка в пределах города осуществляется ежедневно, включая субботу и воскресенье.

Пашино:

-Минимальный заказ 1000 руб.

-Доставка осуществляется по договоренности.

-Доставка бесплатная свыше 1300 рублей.

Повторная доставка, возникшая не по вине интернет-магазина (не открыли дверь курьеру, не ответили на звонок) оплачивается дополнительно 50 рублей.

Оплата

Оплатить товары Вы можете:

- наличными деньгами курьеру при доставке;

- переводом на карту Сбербанка (номер карты ...)».

Указанное свидетельствует о том, что при заказе товара с доставкой у покупателя отсутствует возможность непосредственного ознакомления с товаром либо образцом товара при заключении договора купли-продажи.

Согласно п. 3 ст. 497 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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.

Таким образом, в рассматриваемой рекламной информации одним из объектов рекламирования является дистанционный способ продажи товаров, указанных на сайте, а также изображенных в рекламном объявлении.

Следовательно, в рассматриваемой рекламе отсутствуют сведения, указание которых обязательно в силу ст. 8 Закона о рекламе (Данная позиция находит свое

подтверждение в сложившейся судебной практике, например: Определение Высшего Арбитражного суда РФ по делу № ВАС-1423/13 от 25.02.2013 г., Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа по делу № А17-1244/2014 от 10.11.2014 г.).

В соответствии со ст. 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований ст.8 Закона о рекламе предусмотрена как рекламодателя, так и рекламораспространителя.

Согласно ст. 3 Закона о рекламе, рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На запрос Новосибирского УФАС России ООО «Компания Соболь» представило документы (вх. № 3382 от 18.04.2016 г.), согласно которым рассматриваемая реклама размещалась на основании Договора № 160014 аренды рекламной площади от 10.02.2016 г., сроком на три месяца (Приложение № 1 к договору), заключенного между ООО «Компания Соболь» (в лице директора «…».) с индивидуальным предпринимателем Кучкаровой Венерой Маратовной.

По смыслу п. 2.2.3 указанного Договора, Арендатор (ИП Кучкарова В.М.) принимает на себя обязательство по соответствию размещаемой рекламной информации действующему законодательству РФ о рекламе.

Также Обществом представлены: согласованный сторонами макет рекламной информации (Приложение № 2), Акт № 160001 выполненных работ от 10.02.2016 г.

В свою очередь между ООО «Компания Соболь» и ТСЖ «Жилсервис» заключен Договор на размещение информационных стендов в лифтах многоквартирных домов от 08.12.2014 г.

Согласно п.6.3 указанного Договора, пользователь (ООО «Компания Соболь») несет ответственность за нарушение требований Закона о рекламе.

17.06.2016 г. на рассмотрении дела Комиссией Новосибирского УФАС России представитель ООО «Компания Соболь» «…» пояснил, что в конце января 2016 г. представитель рекламодателя ИП Кучкарова В.М. обратилась в ООО «Компания Соболь» с заявкой на размещение рекламы.

За несколько дней до обращения, 16.01.2016 г. в компанию был принят сотрудник «…», назначенный ответственным за все вопросы размещения рекламы (что подтверждается представленным Приказом о приеме на работу № 1 от 11.06.2016 г.). В результате переговоров, 10 февраля 2016 г. был заключен договор аренды рекламной площади между ИП Кучкаровой В.М. и ООО «Компания Соболь».

Составление договора, разработку макета и прочие действия по размещения рекламы проводил вновь принятый сотрудник "...". Из-за малого опыта указанного сотрудника, им были допущены нарушения ст. 8 Закона о рекламе в части отсутствия сведений о продавце. 31 мая 2016 г. срок аренды рекламной площади истек, данный макет демонтирован, а, следовательно, по мнению представителя Общества, нарушение прекращено.

В связи с возбуждением Новосибирским УФАС России дела в отношении Общества, с "...". была проведена беседа и назначено дисциплинарное взыскание (выговор).

Об иных способах размещение данной рекламы неизвестно.

18.07.2016 г. на рассмотрении дела Комиссией Новосибирским УФАС России представитель ООО «Компания Соболь» пояснил, что какие-либо пояснения по услуги доставки интернет-магазина «Тимошка» дать не может, поскольку ООО «Компания Соболь» не имеет отношения к данному виду деятельности.

Кроме того, в деле имеются пояснения должностного лица сотрудника ООО «Компания Соболь» "...", который на заседании Комиссии Новосибирского УФАС России 17.06.2016 г. признал, что по его вине были допущены нарушения отдельных положений закона «О рекламе».

Данное нарушение прекращено, об иных способах размещения указанной рекламы неизвестно.

Представитель ИП Кучкаровой В.М. пояснила, что Кучкаровой В.М. самостоятельно производила поиск арендаторов на рекламную площадь (в том числе по макету интернет-магазин «Тимошка» – ИП Блохина), разместила макеты по устной договоренности. Макеты рекламы не изготавливала, а передала всю информацию "...". также в устной форме, являясь посредником.

Согласно Договору № 160013 аренды рекламной площади от 10.02.2016 г., заключенному между "..." (арендатор) и ИП Кучкаровой В.М. (арендодатель), арендодатель передает, а арендатор принимает в аренду часть рекламной площади информационных конструкций, расположенных в лифтах жилых домов для размещения рекламно-информационной продукции в печатном виде и обязуется оплатить в установленном договором порядке.

В соответствии с п. 2.2.3 указанного договора, арендатор принимает на себя обязанность по обеспечению достоверности рекламной информации и ее соответствие законодательству РФ.

Согласно пояснениям «..» в связи с наличием указанного договора, именно она является ответственной за размещение рассматриваемой рекламной и нарушение законодательства о рекламе.

Комиссия УФАС России, рассмотрев материалы дела, приходит к следующим выводам.

Согласно приложению № 2 к договору аренды № 160014 от 10.02.2016 г. согласование оригинал-макета рассматриваемой рекламы производилось ИП Кучкаровой В.М., акт выполненных работ № 160001 от 25.02.2016 г. также подписан ИП Кучкаровой В.М.

Таким образом, лицом, определившим (согласовавшим) объект рекламирования рассматриваемой рекламы, т.е. рекламодателем, является именно ИП Кучкарова В.М.

Согласно требованиям ст. 402 Гражданского Кодекса РФ (далее – ГК РФ), действия

работников должника по исполнению его обязательства считаются действиями должника. Должник отвечает за эти действия, если они повлекли неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства.

В ст. 1068 ГК РФ предусмотрено, что юридическое лицо возмещает вред, причиненный его работником при исполнении трудовых (служебных, должностных) обязанностей. В этих случаях действия работников рассматриваются как действия работодателя, а юридическое лицо несет ответственность за действия своих работников.

"....", являясь сотрудником ООО «Компания Соболь» и непосредственно выполнял свои трудовые обязанности.

Кроме того, Договор № 160014 аренды рекламной площади от 10.02.2016 г., заключенного между ООО «Компания Соболь» (в лице директора "...".) и индивидуальным предпринимателем Кучкаровой Венерой Маратовной, а также Договор на размещение информационных стендов в лифтах многоквартирных домов от 08.12.2014 г., заключен между ООО «Компания Соболь» и ТСЖ «Жилсервис».

Следовательно, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Компания Соболь».

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Рассмотрев материалы дела, заслушав представителей сторон Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» №38-ФЗ от 13 марта 2006г. и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать информацию, размещенную в феврале - марте 2016 г. в лифте многоквартирного жилого дома по ул. В.Высоцкого, д. 42 на стенде компании «Соболь» следующего содержания: «Тимошка _ Японские подгузники трусики и бытовая химия. Интернет-магазин…доставка + подарок…», ненадлежащей рекламой,

а индивидуального предпринимателя Кучкарову Венеру Маратовну (ОГРН 314547622700308 от15.08.2014 г., ИНН 540536623990; адрес: 630039, г. Новосибирск, ул. Красноармейская, д. 178);

- Общество с ограниченной ответственностью «Компания Соболь» (ОГРН 6155476349760 от 16.11.2015 г., ИНН 5405337347; адрес: 630133, г. Новосибирск, ул. Высоцкого, д. 42) нарушившим требования:

- ст. 8 Закона о рекламе: 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.

2. Выдать ИП Кучкаровой В.М. предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Выдать ООО «Компания Соболь» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 01-69/16

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

29 июля 2016 г. г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: И.В. Волохина - заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы;

члены комиссии: Е.А. Скоп – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

М.О. Хрипченко - специалист-эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от 29 июля 2016 г. по делу № 69/16 о признании ненадлежащей рекламы, размещения в феврале - марте 2016 г. в лифте многоквартирного жилого дома по ул. В.Высоцкого, д. 42 на стенде ООО «Компании Соболь» рекламной информации: «Тимошка _ Японские подгузники трусики и бытовая химия. Интернет-магазин…доставка + подарок…», с изображением рекламируемой продукции, и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1,3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закона о рекламе), пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Компания Соболь» (ОГРН 6155476349760 от 16.11.2015 г., ИНН 5405337347; адрес: 630133, г. Новосибирск, ул. Высоцкого, д. 42) в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, не допускать распространение рекламы, с нарушением требований:

ст. 8 Закона о рекламе: 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.

2. ООО «Компания Соболь» представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 22 августа 2016 г.

В соответствии с ч.2.4 ст.19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях, невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа об отмене либо изменении противоречащего законодательству Российской Федерации о рекламе акта федерального органа исполнительной власти, акта органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации или акта органа местного самоуправления влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 02-69/16

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

29 июля 2016 г. г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: И.В. Волохина - заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы;

члены комиссии: Е.А. Скоп – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

М.О. Хрипченко - специалист-эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от 29 июля 2016 г. по делу № 69/16 о признании ненадлежащей рекламы, размещения в феврале - марте 2016 г. в лифте многоквартирного жилого дома по ул. В.Высоцкого, д. 42 на стенде ООО «Компании Соболь» рекламной информации: «Тимошка _ Японские подгузники трусики и бытовая химия. Интернет-магазин…доставка + подарок…», с изображением рекламируемой продукции, и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1,3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее –

Закона о рекламе), пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Индивидуальному предпринимателю Кучкаровой Венере Маратовне (ОГРН 314547622700308 от15.08.2014 г., ИНН 540536623990; адрес: 630039, г. Новосибирск, ул. Красноармейская, д. 178) в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, не допускать распространение рекламы, с нарушением требований:

ст. 8 Закона о рекламе: 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.

2. Кучкаровой Венере Маратовне представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 22 августа 2016 г.

В соответствии с ч.2.4 ст.19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях, невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа об отмене либо изменении противоречащего законодательству Российской Федерации о рекламе акта федерального органа исполнительной власти, акта органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации или акта органа местного самоуправления влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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