

<...>

ИП Конкиной Н.С.

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу №03-02/36-2016**

08 декабря 2016 года

г. Петрозаводск

Резолютивная часть решения объявлена 01 декабря 2016 года.

Решение изготовлено в полном объеме 08 декабря 2016 года.

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

<...> – заместитель руководителя Карельского УФАС России, председатель Комиссии;

<...> – начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы, член Комиссии;

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы, член Комиссии;

рассмотрев дело №03-02/36-2016, возбужденное в отношении ИП Конкиной Н.С. (<...>) по признакам нарушения пункта 1 части 3 статьи 5, статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе», Закон), в отсутствии надлежащим образом уведомленной о дате, времени и месте рассмотрения дела <...>,

### **УСТАНОВИЛА:**

В Карельское УФАС России поступило обращение физического лица (вх. от 06.10.2016 №4480) с жалобой на нарушение ФЗ «О рекламе» в рекламе следующего содержания: «Заказ и доставка бесплатно <...>, Romantic цветы и подарки Лучшая цена», размещенной на цветочном ларьке «Romantic» по адресу: г.Петрозаводске, пр. Комсомольский, напротив д.2.

В ходе рассмотрения заявления специалистами Карельского УФАС России

14.10.2016 был проведен осмотр вышеуказанной рекламы и установлено, что деятельность в указанном цветочном ларьке осуществляет ИП <...>.

По результатам рассмотрения заявления Определением от 10.11.2016 «О возбуждении дела №03-02/36-2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» было возбуждено настоящее дело и назначено к рассмотрению на 01.12.2016 в 11 часов 00 минут.

Рассмотрение дела состоялось в назначенное время.

На заседании Комиссии ИП <...> отсутствовала. Письменные пояснения по факту распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства о рекламе, не представлены.

Рассмотрев материалы дела, проанализировав нормативные-правовые акты комиссией установлено следующее.

В пункте 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определено, что реклама - это 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.

В силу пункта 2 этой же статьи под объектом рекламирования понимается товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей (пункта 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе»).

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.

Рассматриваемая информация полностью соответствует понятию рекламы, поскольку, адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к реализуемой продукции: цветы и подарки.

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 07.02.1992 №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 исключаящими 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 27.09.2007 №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, 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 или товарного чека либо иного документа, подтверждающего оплату товара, или с момента получения продавцом сообщения о намерении покупателя приобрести товар.

В ходе рассмотрения заявления сотрудниками Карельского УФАС России были произведены звонки по номеру телефона, указанному в рекламе. Оператор, ответивший на звонок, рассказала об ассортименте товара, познакомила с ценами на цветы, упаковку и предложила оформить заказ.

Таким образом, реализация рекламируемого товара (цветы и подарки) осуществляется дистанционным способом (путем ознакомления покупателя с товаром с использованием сетей связи), исключая возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром.

Вместе с тем, в рассматриваемых рекламах отсутствуют сведения о продавце товаров (наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица), что свидетельствует о нарушении статьи 8 ФЗ «О рекламе».

Пунктом 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» предусмотрены общие требования к рекламе, в соответствии с которыми недостоверной признается реклама, содержащая не соответствующие действительности сведения, в том числе о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Согласно Постановлению Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например, путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким 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»).

Указанная в рекламе информация «лучшая цена» не содержит конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение, что является нарушением пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Согласно статье 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований пункта 1 части 3 статьи 5 и статьи 8 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

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

Исходя из пунктов 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе», ИП <...> является рекламодателем указанной выше рекламы.

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 рекламу следующего содержания: «Заказ и доставка бесплатно <...>; Romantic цветы и подарки Лучшая цена», размещенную на цветочном ларьке

«Romantic» по адресу: г. Петрозаводске, пр. Комсомольский, напротив д.2, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 1 части 3 статьи 5, статьи 8 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ИП Конкиной Н.С. Предписание о прекращении нарушения пункта 1 части 3 статьи 5, статьи 8 ФЗ «О рекламе».

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, в отношении ИП Конкиной Н.С.

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

Подача заявления о признании недействительным решения антимонопольного органа не приостанавливает исполнение решения, если арбитражным судом не будет вынесено определение о приостановлении исполнения решения.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

ИП Конкиной Н.С.

## ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

08 декабря 2016 года

г. Петрозаводск

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

<...> – заместитель руководителя Карельского УФАС России, председатель Комиссии;

<...> – начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы, член Комиссии;

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы, член Комиссии;

на основании решения от 08.12.2016 по делу №03-02/36-2016 о признании рекламы следующего содержания: «Заказ и доставка бесплатно <...>; Romantic цветы и подарки Лучшая цена», размещенной на цветочном ларьке «Romantic» по адресу: г. Петрозаводске, пр. Комсомольский, напротив д.2, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 1 части 3 статьи 5, статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

#### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ИП Конкиной Н.С. прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно требований пункта 1 части 3 статьи 5 статьи 8 ФЗ «О рекламе» путем указания в рекламе продажи товара дистанционным способом сведений 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, а также прекратить размещать рекламу содержащую указание на несоответствующие действительности преимущества товара (цена на цветы и подарки является лучшей).
2. ИП Конкиной Н.С. в течение 3 дней со дня получения данного предписания предоставить в Карельское УФАС России документы, свидетельствующие об исполнении пункта 1 настоящего предписания.

В случае невыполнения в установленный срок Предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе в силу пункта 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях влечет за собой административную ответственность в виде наложения 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 статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

<...>