

РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/8-247/2022

19 апреля 2022 года
город Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее также – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии – (...)

члены Комиссии: (...)

рассмотрев дело № 055/05/8-247/2022 по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем (...) статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие ИП (...)

УСТАНОВИЛА:

В рамках осуществления государственного контроля (надзора) за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе специалистами Омского УФАС России 12.11.2021 зафиксирован факт размещения на фасаде дома № 11 по ул. 70 лет Октября в городе Омске рекламы: «Цветы у яблоньки уже легенда Доставка 24/7 660-888 yablonka.store yablonka.store».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

Под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, 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; под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Вышеуказанная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена наружным способом в адрес неопределенного круга лиц, направлена на привлечение внимания к продаже цветов

посредством доставки.

Указанная реклама содержит признаки нарушения статьи 8 Федерального закона «О рекламе», согласно которой 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.

Установлено, что деятельность в сети магазинов «Цветы у яблоньки» осуществляет ИП (...)

ИП (...) в письменных пояснениях от 16.02.2022 указано: «Индивидуальный предприниматель (...) осуществляет деятельность в сети магазинов «Цветы у яблоньки». Согласно договору № 2 от 22.07.2017, заключённым с председателем совета МКД (...) по адресу: город Омск, улица 70 лет Октября, дом 11, на фасаде многоквартирного дома размещена рекламная конструкция, указанная в запросе УФАС по Омской области.

Обращаю Ваше внимание, что после получения сведений из УФАС Омской области о нарушении норм законодательства о рекламе, мною приняты меры по немедленному устранению нарушений, на рекламном панно были нанесены следующие сведения: наименование, местонахождение организации, ИНН ОГНИП».

К пояснениям ИП (...) приложены документы, в том числе:

- договор от 22.09.2021 № 56, заключенный между ИП (...) и ООО на изготовление и монтаж рекламы;
- платежное поручение от 24.09.2021 № 453 об оплате услуг ООО ;
- фотоснимок рекламы по состоянию на 16.02.2022;
- копия разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции 1087-16 рм.

Определением Омского УФАС России от 28.03.2022 в отношении ИП (...) возбуждено дело № 055/05/8-247/2022 по признакам нарушения статьи 8 Федерального закона «О рекламе».

В ответ на Определение Омского УФАС России от 28.03.2022 ИП (...) даны письменные пояснения: «Между ИП (...) и ООО был заключен договор № 56 от 22.09.2021 на изготовление и монтаж брендмауэрного панно. Согласно пункта 2.2.1. согласованный макет рекламного панно ИП (...) готовит самостоятельно и предоставляет его ООО. ИП (...) самостоятельно с помощью дизайнера изготовил макет рекламного панно и 27.09.2021 года переслал его по электронной почте.... Нарушение норм действующего законодательства о рекламе со стороны ИП (...) допущено по неосторожности, после получения уведомления со стороны ИП (...) были произведены незамедлительные действия, направленные на устранения допущенных нарушений...».

При рассмотрении дела Комиссией установлено следующее.

В силу части 2 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).

Аналогичные требования продажи товаров дистанционным способом установлены статьей 26.1 Закона РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «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;

- потребителю в момент доставки товара должна быть в письменной форме предоставлена информация о товаре, предусмотренная статьей 10 настоящего Закона, а также предусмотренная пунктом 4 настоящей статьи информация о порядке и сроках возврата товара.

Порядок продажи товаров дистанционным способом регулируется Правилами продажи товаров дистанционным способом, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 31.12.2020 № 2463 (далее – Правила продажи товаров дистанционным способом).

В соответствии с пунктом 19 Правил продажи товаров дистанционным способом индивидуальные предприниматели, зарегистрированные на территории Российской Федерации и осуществляющие продажу товаров дистанционным способом продажи товара на территории Российской Федерации, обязаны указывать фамилию, имя, отчество (при наличии), основной государственный регистрационный номер, адрес электронной почты и (или) номер телефона.

С учетом изложенного в данном случае у потребителя отсутствует прямой и непосредственный контакт с товаром либо его образцом до заключения договора, ознакомление товара происходит посредством изучения каталога на Интернет-сайте yablonka.store, что является дистанционным способом продажи.

На момент фиксации в рассматриваемой рекламе информация о продавце, осуществляющем продажу и доставку цветов, отсутствовала.

Разрешение на установку и эксплуатацию рекламной конструкции № 1087-16 рм, расположенной по адресу г. Омск, ул. 70 лет Октября, д. 11, выдано (...) сроком до 17.10.2026.

Собственниками многоквартирного дома в лице (...) (владельца рекламной конструкции) заключен договор от 22.07.2017 № 2 с ИП (...)

В соответствии с договором от 22.07.2017 № 2, дополнительным соглашением от 06.10.2021 ИП (...) предоставляется право разместить баннер «Цветы у яблоньки уже легенда...» на рекламной конструкции,

На основании пункта 6.4 договора от 22.07.2017 № 2 рекламодатель (ИП (...)) несет ответственность за нарушение Федерального закона «О рекламе».

Изготовление и монтаж баннера осуществило ООО в соответствии с договором от 22.09.2021 № 56.

При этом согласно пункту 2.2.1 договора от 22.09.2021 № 56 макет рекламы ООО предоставляет ИП (...) на электронном носителе в надлежащем формате в течение пяти дней с момента подписания договора.

Платежным поручением от 24.09.2021 № 453 ИП (...) оплачены услуги по изготовлению и монтажу баннера, предоставленные ООО.

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Исходя из определений, данных в пунктах 5 и 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ИП (...) является и рекламодателем, и рекламодателем.

Рассмотрев материалы дела, с учетом письменных пояснений ИП (...) Комиссия пришла к выводу о нарушении ИП (...) требований статьи 8 Федерального закона «О рекламе» при распространении наружной рекламы доставки товаров (цветов) дистанционным способом.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы, в целях обеспечения реализации права потребителя на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства о рекламе.

Учитывая пояснения и представленный ИП (...) фотоснимок, свидетельствующий о том, что в настоящее время реклама содержит информацию, предусмотренную статьей 8 Федерального закона «О рекламе», Комиссией принято решение об отсутствии необходимости в выдаче предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Руководствуясь статьями 33, 36 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 42-55 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу, распространенную 12.11.2021 ИП (...), «Цветы у яблоньки уже легенда Доставка 24/7 660-888 yablonka.store yablonka.store», ненадлежащей, нарушающей требования статьи 8 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ИП (...) не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 20.04.2022.

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