

РЕШЕНИЕ № 149

«21» августа 2012 года

г. Красноярск

Резолютивная часть решения оглашена 08.08.2012 года.

В полном объеме решение изготовлено 21.08.2012 года.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе: Председатель Комиссии – заместитель руководителя управления - Харченко О.П., члены Комиссии: Яхонтова Н.А. – специалист - эксперт, Бартновская Е.С. – специалист - эксперт, рассмотрев материалы дела № 149, возбужденного по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения ООО «Папа Джонс Иркутск» <...> рекламы, содержащей признаки нарушения статьи 8 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ (далее – ФЗ «О рекламе»),

в присутствии представителя ООО «Папа Джонс Иркутск» по доверенности <...>,

УСТАНОВИЛА:

Сотрудниками Красноярского УФАС России 10 апреля 2012 года вдоль проезжей части по ул. Взлётной, в районе дома № 7, было выявлено распространение рекламы следующего содержания: «Пицца Папа Джонс. Лучше Ингредиенты. Лучше Пицца. ЛЕГЕНДАРНАЯ АМЕРИКАНСКАЯ ПИЦЦА ОТ «ПАПА ДЖОНС»...ул. Взлетная, 7 тел. 222-7-222...www.papajohns.ru...бесплатная доставка*... при заказе от 400 рублей» (далее - Реклама)..

По данному факту 18.05.2012 г. Красноярским УФАС России возбуждено дело № 149 по признакам нарушения требований статьи 8 Федерального закона «О рекламе» в отношении ООО «Папа Джонс Иркутск».

В ходе рассмотрения дела представителем ООО «Папа Джонс Иркутск» по доверенности <...> были представлены письменные пояснения, согласно которым ООО «Папа Джонс Иркутск» полагает, что доставка готовых блюд и напитков не является продажей товаров дистанционным способом, поскольку в силу положений Правил продажи товаров дистанционным способом ей признается продажа товаров по договору розничной купли-продажи. При этом согласно п. 2 Правил оказания услуг общественного питания исполнитель (организация независимо от своей организационно-правовой формы, индивидуальный предприниматель) оказывает потребителю услуги общественного питания по возмездному договору. Соответственно, на отношения по представлению услуг общественного питания Правила продажи товаров дистанционным способом не распространяются, тем более что п. 6 данного документа установлено: в отношении работ (услуг), за исключением работ (услуг), выполняемых (оказываемых) продавцом в связи с продажей товаров дистанционным способом, они не применяются.

В качестве дополнительного аргумента ООО «Папа Джонс Иркутск» приведены положения стандартов отрасли. Так, согласно п. 6.1 ГОСТ Р50763-2007 «Услуги общественного питания. Продукция общественного питания, реализуемая населению. Общие технические условия», утвержденного Приказом Ростехрегулирования от 27.12.2007 N 474-ст, продукцию общепита реализуют в том числе на вынос и на вывоз по заказам потребителей (с доставкой на дом, к рабочим местам, местам обучения и другим местам). В силу п. 4.4 ГОСТ Р 50764-2009 услуги по организации потребления продукции общественного питания и обслуживанию также включают в себя доставку продукции общепита и обслуживание потребителей на рабочих местах и на дому, доставку продукции общепита по заказам проживающих и обслуживание в номерах гостиниц и других средствах размещения (рум-сервис). Аналогичные положения содержатся и в других стандартах отрасли.

Кроме того, услугой общественного питания в силу п. 3.1 ГОСТ Р 50764-2009 признается деятельность исполнителя (юридических лиц и предпринимателей) по удовлетворению потребностей потребителя в продукции общепита, создании условий для реализации и потребления продукции общепита и покупных товаров, проведении досуга и в других дополнительных услугах. Соответственно, доставка изготовленной на предприятии продукции и покупных товаров на дом (в офис) относится к понятию услуг общепита, а не к продаже товаров дистанционным способом.

Таким образом, по мнению ООО «Папа Джонс Иркутск» в данном случае не может применяться статья 8 Федерального закона «О Рекламе», так не имеет место дистанционный способ продажи, на указанных щитах размещена реклама ресторана с бесплатной доставкой с учетом того, что данная информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечения внимания, как к самому ресторану, его продукции, так и реализуемому в нем товару, формирует и поддерживает интерес к ресторану и предлагаемой в нем продукции.

Так же в ходе рассмотрения дела представителем ООО «Папа Джонс Иркутск» по доверенности <...> были представлены письменные пояснения, согласно которым при поступлении заказа, официант обрабатывает информацию, уточняет у заказчика условия доставки.

После этого официант формирует заказ, передает заказанную продукцию вместе с отпечатанным фискальным чеком курьеру, который по оговоренному адресу осуществляет доставку продукции заказчику. По прибытии по адресу заказчик, курьер передает заказчику заказ и фискальный чек, получая оплату заказа согласно сумме, указанной в фискальном чеке.

В ходе рассмотрения дела представитель ООО «Папа Джонс Иркутск» по доверенности <...> поддержал вышеизложенную позицию в полном объеме.

В ходе рассмотрения дела, исследовав его материалы, Комиссия Красноярского УФАС России установила следующие обстоятельства.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «О рекламе» 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.

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.

Товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия Красноярского УФАС России установила, что рассматриваемая информация, обращенная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, является рекламой товара (пиццы), производимого пиццерией «Папа Джонс».

Правилами продажи товаров дистанционным способом определено, что продажа товаров дистанционным способом – это 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.

Согласно статье 454 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) по договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену).

Из статьи 492 ГК РФ следует, что по договору розничной купли-продажи продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью.

Таким образом, Комиссия Красноярского УФАС России пришла к выводу о том, что договор розничной купли-продажи является отдельным видом договора купли-продажи.

В соответствии со статьей 497 ГК РФ дистанционным способом продажи товара признается такой способ продажи товара, при котором договор розничной купли-продажи заключается на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, проспектов, буклетов, фотоснимков, средств связи или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора.

Учитывая пункт 6.1 ГОСТ Р 50763-2007 «Услуги общественного питания. Продукция общественного питания, реализуемая населению. Общие технические условия», утвержденного Приказом Ростехрегулирования от 27.12.2007 N 474-ст, о том, что продукцию общепита реализуют в том числе на вынос и на вывоз по заказам потребителей (с доставкой на дом, к рабочим местам, местам обучения и другим местам), Комиссия Красноярского УФАС России при изучении Рекламы, а также информации, размещенной на указанном в Рекламе Интернет – сайте ООО «Папа Джонс Иркутск», пришла к выводу о том, что потребитель, перед тем как сделать заказ продукции, реализуемой ООО «Папа Джонс Иркутск», может осуществлять свой выбор в том числе посредством указанного в Рекламе сайта в сети Интернет. Соответственно, знакомясь с продукцией ООО «Папа Джонс Иркутск» на указанном в Рекламе сайте в сети Интернет, потребитель не имеет возможности ознакомиться непосредственно с продукцией ООО «Папа Джонс Иркутск».

Таким образом, Комиссия Красноярского УФАС России пришла к выводу о том, что способ реализации товара посредством размещения наружной рекламы является дистанционным способом продажи.

Согласно статье 8 Федерального 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.

Рассматриваемая Реклама не содержит информацию, указанную в статье 8 Федерального Закона «О рекламе», а именно: государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

На основании вышеизложенного Комиссия Красноярского УФАС России установила, что реклама, являющаяся предметом рассмотрения дела, нарушает требования статьи 8 Федерального закона «О рекламе».

На основании части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение законодательства о рекламе в части нарушения статьи 8 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

Согласно пункту 6 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

На основании вышеизложенного Комиссия Красноярского УФАС России пришла к выводу о том, что рекламодателем рассматриваемой Рекламы в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» является ООО «Папа Джонс Иркутск».

На момент рассмотрения дела Комиссия Красноярского УФАС России не располагала информацией, подтверждающей тот факт, что нарушение требований статьи 8 Федерального закона «О рекламе» ООО «Папа Джонс Иркутск» устранено.

На основании изложенного, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального Закона №38-ФЗ «О

рекламе» и в соответствии с пунктами 30, 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей Рекламу товаров при дистанционном способе их продажи, распространенную ООО «Папа Джонс Иркутск» <...>, поскольку в ней нарушены требования статьи 8 Федерального закона «О рекламе».
2. В соответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдать ООО «Папа Джонс Иркутск» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Красноярского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

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

Председатель Комиссии

О.П. Харченко

Члены Комиссии

Н.А. Яхонтова

Е.С. Бартновская

Яхонтова Надежда Андреевна

(391)265-02-19

ПРЕДПИСАНИЕ № 149 О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«21» августа 2012 года

г. Красноярск

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе: Председатель Комиссии – заместитель руководителя управления – начальник аналитического отдела, Харченко О.П., члены Комиссии: Яхонтова Н.А. – эксперт - специалист, Бартновская Е.С. - специалист -эксперт, на основании своего решения от 21 августа 2012 года по делу № 149 о признании ненадлежащей рекламы, распространяемой ООО «Папа Джонс Иркутск» <...> и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального Закона № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Папа Джонс Иркутск» <...> в течение 10 дней с момента получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы, содержащей нарушение статьи 8 Федерального закона «О рекламе», или привести её в соответствие с названными нормами закона.

2. ООО «Папа Джонс Иркутск» <...> представить в течение 5 дней с момента исполнения пункта 1 настоящего предписания в Красноярское УФАС России доказательства прекращения нарушения законодательства о рекламе Российской Федерации.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Красноярское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от пяти тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц – от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Яхонтова Надежда Андреевна

(391)265-02-19