

РЕШЕНИЕ № 110

«23» мая 2012 года

г. Красноярск

Резолютивная часть решения оглашена 11.05.2012 года.

В полном объеме решение изготовлено 23.05.2012 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, Чуракова О.А. – главный специалист - эксперт, рассмотрев материалы дела № 110, возбужденного по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения ИП Валеевым Н.В. <...> рекламы, содержащей признаки нарушения статьи 8 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ (далее – ФЗ «О рекламе»), в присутствии представителя ИП Валеева Н.В. 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 Джон. 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 11.04.2012 г. Красноярским УФАС России возбуждено дело № 110 по признакам нарушения требований статьи 8 Федерального закона «О рекламе» в отношении ИП Валеева Н.В.

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

ИП Валеев Н.В. внесен 16 апреля 2003 года в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей Межрайонной ИФНС <...>.

Из письменных пояснений представителя ИП Валеева Н.В. по доверенности от 20.04.2012 г. б/н Шишкина Б.А. следует, что в соответствии с договором <...> ИП Валеев Н.В. осуществлял распространение рекламных материалов рекламодателя ООО «Папа Джонс Иркутск».

Рекламная деятельность регламентируется совокупностью правовых норм содержащихся в ГК РФ, ФЗ «О рекламе», иных нормативно-правовых и нормативно-технических актах, соответственно при оценке соответствия законодательству того или иного обстоятельства в деятельности или рекламного образа мы оцениваем относимую и допустимую совокупность правовых норм.

Согласно части 1 статьи 3 ФЗ «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. Данное определение не устанавливает факт заключения сделки розничной купли продажи вследствие размещения наружной рекламы.

Объем правовых последствий, которые влечет размещение рекламодателем рекламы, определяем с учётом положений ГК РФ. Часть 1 статьи 437 ГК РФ гласит: «Реклама и иные предложения, адресованные неопределенному кругу лиц, рассматриваются как приглашение делать оферты, если иное прямо не указано в предложении» и указывает, что размещение рекламы является лишь приглашением к заключению договора.

Часть 2 статьи 437 говорит, что «Содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется, признается офертой (публичная оферта)». Кроме гипертрофированного изображения пиццы на заднем плане в рассматриваемом образе нет ни одного условия относящегося к описанию товара.

Согласно статьи 494 ГК РФ предложение товара в его рекламе, каталогах и описаниях товаров, обращенных к неопределенному кругу лиц, признается публичной офертой, если оно содержит все существенные условия договора розничной купли-продажи.

Согласно статьи 432 ГК РФ договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной договор считается заключенным, если между

сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Согласно статьи 493 ГК РФ договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара.

Согласно статьи 497 ГК РФ 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). То есть описание товара является существенным условием для заключения договора дистанционным способом. При этом, согласно императивных предписаний которые содержит п.8. Правил продажи товаров дистанционным способом (утв. постановлением Правительства РФ от 27 сентября 2007 г. № 612) существенными условиями являются сведения которые Продавец обязан предоставить Покупателю: продавец должен до заключения договора (дистанционным способом) розничной купли-продажи (далее - договор) предоставить покупателю информацию об основных потребительских свойствах товара и адресе (месте нахождения) продавца, о месте изготовления товара, полном фирменном наименовании (наименовании) продавца, 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.

Отсутствие этих сведений предусмотренных пунктом 8 Правил продажи товаров дистанционным способом (утв. постановлением Правительства РФ от 27 сентября 2007 г. № 612) в рекламном образе распространяемом посредством наружной рекламы не может нарушать положений о дистанционном способе продажи товара хотя бы по той причине, что их отсутствие и означает отсутствие воли направленной на достижение результата в виде дистанционной продажи на основе наружной рекламы.

Положения закона, императивно предписывающие или запрещающего совершение каких либо действий (бездействия), и являющиеся основанием для квалификации таких действий как нарушение закона, не могут толковаться расширительно, против лица, действия (бездействие) которого обсуждаются. Обратное противоречило бы положениям части 3 статьи 55 Конституции РФ.

Совокупность образов, содержащихся в представленном рекламном материале, направлена на привлечение внимания к способам получения сведений о предлагаемых услугах (доставка пиццы), осуществляемых с использованием наименования «Пицца Папа Джонс». Рекламный материал не содержит никаких сведений, о товаре, на основе которых возможно заключение договора розничной купли продажи, в том числе дистанционным способом. Отсутствие существенных

условий приобретения товара не позволяет относить наружную рекламу к публичной оферте, а соответственно к розничной купле-продаже осуществляемой дистанционным способом.

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.

Рассматриваемая информация адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к товарам, указанным в Рекламе.

Таким образом, Комиссия Красноярского УФАС России пришла к выводу о том, что информация, размещенная на наружной рекламной конструкции является Рекламой.

Согласно статье 454 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 анализа действующего законодательства следует, что договор купли-продажи является договором консенсуальным, возмездным и двусторонним.

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, договор розничной купли-продажи является отдельным видом договора купли-продажи.

В соответствии с частью 2 статьи 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.

Согласно части 3 статьи 497 ГК РФ 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.

Порядок продажи товаров дистанционным способом регулируется [Правилами](#)

продажи товаров дистанционным способом, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 № 612 (далее - Правила).

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.

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.

Из вышеизложенного следует, что заключение договора при дистанционном способе продажи товара происходит в момент, когда потребитель изъявляет желание заключить договор на приобретение товара посредством телефонной связи по номерам указанным в рекламе или заказа товара на Интернет-сайте, а не в момент получения чека при доставке товара.

В ходе рассмотрения дела Комиссия Красноярского УФАС России пришла к выводу о том, что договор купли-продажи товара при дистанционном способе реализации товара заключается в момент заказа покупателем товаров по телефону или на Интернет-сайте и считается исполненным в момент доставки товара по месту жительства покупателя. При доставке товара покупателю договор уже заключен, следовательно, покупатель не мог непосредственно ознакомиться с товаром до заключения договора купли-продажи.

Из содержания статьи 497 ГК РФ, названных Правил и действий продавца – ООО «Пицца Папа Джонс Иркутск» - следует, что продавец при доставке товара едет не заключать, а исполнять уже заключенный договор.

Верховный Суд Российской Федерации признал законным [абзац первый пункта 20](#) Правил, устанавливающий, что 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 соответствии с [пунктом 1 статьи 425](#) ГК РФ договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения.

Согласно [статье 493](#) ГК РФ, если иное не предусмотрено законом или договором розничной купли-продажи, в том числе условиями формуляров или иных стандартных форм, к которым присоединяется покупатель ([статья 428](#)), договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара.

Это положение вышеназванного [ГК РФ](#) изложено в [абзаце первом пункте 20](#) Правил.

[Статьей 432](#) ГК РФ установлено, что договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

В силу [пункта 1 статьи 433](#) ГК РФ договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта; офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение; акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии ([пункт 1 статьи 435](#) и [пункт 1 статьи 438](#) ГК РФ).

Согласно [пункту 2 статьи 437](#) Гражданского кодекса Российской Федерации предложение товара в его рекламе, каталогах и описаниях товаров, обращенных к неопределенному кругу лиц, признается публичной офертой, если оно содержит все существенные условия договора розничной купли-продажи.

Абзацем третьим [пункта 3](#) Правил предусмотрено, что договор розничной продажи товаров дистанционным способом заключается 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.

Продажа товаров дистанционным способом может осуществляться не только в стационарных местах торговли, но и посредством электронных средств массовой информации и средств связи (телереклама, почтовая связь, Интернет).

С учетом положений [статьи 437](#) ГК РФ предложение заключить договор купли-продажи в порядке, установленном [статьей 26.1](#) ГК РФ (т.е. дистанционным способом продажи), адресованное неопределенному кругу лиц, является публичной офертой, а сведения, предусмотренные [пунктом 2 статьи 26.1](#) Закона Российской Федерации от 7 февраля 1992 г. № 2300-1, являются условиями, необходимыми (существенными) для заключения договора данного вида ([статья 432](#) Гражданского кодекса Российской Федерации)

В соответствии с прямым указанием [Закона](#) Российской Федерации от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 ([пункт 2 статьи 26.1](#)) при дистанционном способе продажи 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 продавца (изготовителя), о цене и об условиях приобретения товара, а также о сроке, в течение которого действует предложение о заключении договора. Аналогичное положение содержится в [пункте 8](#) Правил.

[Правилами](#) предусмотрено, что покупатель передает продавцу сообщение о своем намерении приобрести товар, в котором должны быть указаны вид услуги, время ее исполнения и стоимость, обязательства покупателя ([пункт 14](#)). С момента получения продавцом соответствующего сообщения у продавца возникают обязательства по передаче товара, иные обязательства, связанные с передачей товара ([пункт 18](#)).

Учитывая изложенное, указание в [абзаце первом пункта 20](#) Правил о вступлении в силу договора с момента получения продавцом сообщения о намерении покупателя приобрести товар, Верховным судом признано законным.

В силу [пункта 3 статьи 492](#) ГК РФ к отношениям, вытекающим из договора розничной купли-продажи, применяются положения данного [Кодекса](#) об этом виде договора, общие положения ГК РФ о договорах купли-продажи, если иное не предусмотрено [параграфом 2 главы 30](#) названного Кодекса ([пункт 5 статьи 454](#) ГК РФ), общие положения о договорах. [Статья 493](#) ГК РФ (форма договора розничной купли-продажи) предусматривает, что договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара, если иное не предусмотрено законом или договором купли-продажи, в том числе условиями формуляров или иных стандартных форм, к которым присоединяется покупатель.

Таким образом, Верховным судом Российской Федерации указано, что момент заключения договора розничной купли-продажи может быть и иным, чем предусмотрено в [статье 493](#) Гражданского кодекса Российской Федерации - с момента получения продавцом сообщения о намерении покупателя приобрести товар ([статья 433](#) ГК РФ).

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

На основании вышеизложенного Комиссия Красноярского УФАС России пришла к

выводу о том, что рекламораспространителем рассматриваемой Рекламы в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» является ИП Валеев Н.В.

При рассмотрении дела № 110 представителем ИП Валеева Н.В. по доверенности <...> представлены материалы, из которых следует, что ИП Валеевым Н.В. и ООО «Пицца Папа Джонс Иркутск», в лице генерального директора <...>, действующего на основании устава, с другой стороны заключен договор <...>на оказание рекламных услуг.

Согласно условиям договора <...>на оказание рекламных услуг ИП Валеев Н.В. обязуется оказывать ООО «Папа Джонс Иркутск» услуги по размещению рекламных материалов, предоставляемых 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» ИП Валеевым Н.В. 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 ИП Валеевым Н.В. <...>, 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 ИП Валееву Н.В. 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.

О.П. Харченко

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

Н.А. Яхонтова

О.А.  
Чуракова

Яхонтова Надежда Андреевна

(391)265-02-19

ИП Н.В. Валееву

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 110 О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА  
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«23» мая 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, Чуракова О.А. - главный специалист -эксперт, на основании своего решения от 23 мая 2012 года по делу № 110 о признании ненадлежащей рекламы, распространяемой ИП Валеевым Н.В. (<...> 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. ИП Валееву Н.В. <...> 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. ИП Валееву Н.В. <...> 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.

Председатель Комиссии	О.П. Харченко	Члены Комиссии	Н.А. Яхонтова	О.А. Чуракова
--------------------------	------------------	-------------------	------------------	------------------

Яхонтова Надежда Андреевна

(391)265-02-19

- [predpisanie valev 110.doc](#)
- [reshenie valeev 110.doc](#)