

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

председателя Комиссии – <...>;

членов комиссии: <...>; <...>;

рассмотрев материалы дела № 043/05/8-769/2020, возбужденного по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Фарфор франчайзинг» (далее – ООО «Фарфор франчайзинг», открытым акционерным Обществом «КировПассажиравтотранс» (далее – ОАО «КПАТ»), индивидуальным предпринимателем <...>, индивидуальным предпринимателем <...> статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») по факту размещения рекламной информации: «роллы* пицца* wok* FARFOR доставка удовольствий* <...>» на задней и боковой части кузова общественного транспортного средства (автобуса) с государственным регистрационным знаком <...>43, осуществляющем регулярные пассажирские перевозки по маршруту № <...> в г. Кирове <...>,

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением хозяйствующими субъектами требований законодательства Российской Федерации о рекламе в соответствии со статьей 33 Федерального закона «О рекламе», сотрудниками Кировского УФАС была зафиксирована информация следующего содержания: «роллы* пицца* wok* FARFOR доставка удовольствий*<...>», размещаемая на общественном транспорте (автобусе), следующем по маршруту № <...> с регистрационным номером <...> в г. Кирове (акт фиксации от 13.07.2020), также в процессе рассмотрения дела была зафиксирована аналогичная по содержанию информация, размещенная на автобусе с государственным регистрационным знаком <...>, осуществляющем регулярные пассажирские перевозки по маршруту № <...> в г. Кирове (акт фиксации от 12.10.2020).

Определением от 21.08.2020 возбуждено дело № 043/05/8-769/2020 в отношении ООО «Фарфор франчайзинг» и ИП<...>. по факту размещения информации рекламного характера, в которой содержатся признаки нарушения статьи 8 Федерального закона «О рекламе» на общественном транспорте (автобусе). Рассмотрение дела назначено на 14.09.2020.

Определением от 14.09.2020 срок рассмотрения дела № 043/05/8-769/2020 продлен до 20.11.2020. Рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью привлечения ОАО «КПАТ» к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения статьи 8 Федерального закона «О рекламе», а также в связи с необходимостью получения от лиц, участвующих в деле дополнительных документов и сведений. Рассмотрение дела назначено на 06.10.2020.

Определением от 06.10.2020 рассмотрение дела № 043/05/8-769/2020 отложено в связи с необходимостью привлечения к участию в рассмотрении дела ИП<...>. в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения статьи 8

Федерального закона «О рекламе», а также в связи с необходимостью получения от лиц, участвующих в деле дополнительных документов и сведений. Рассмотрение дела назначено на 27.10.2020.

Определением от 27.10.2020 объявлен перерыв в рассмотрении дела № 043/05/8-769/2020 в связи с необходимостью получения от ИП<...>. дополнительных документов и сведений. Рассмотрение дела назначено на 03.11.2020.

Ответчик ООО «Фарфор франчайзинг» уведомленный о дате, времени и месте рассмотрения дела № 043/05/8-769/2020 на заседание комиссии по рассмотрению дела, состоявшееся 03.11.2020 в 10 часов 00 минут не явился, представителя не направил, ходатайств не заявлял. Представил письменную позицию (вх. № <...> от <...>), заключающуюся в том, что между ООО «Фарфор франчайзинг», являющимся Правообладателем и ИП <...>., являющимся Пользователем заключен Договор коммерческой концессии № <...> от <...> (вх. № <...> от <...>). Согласно разделу <...> вышеуказанного договора Пользователь имеет право самостоятельно разрабатывать и размещать рекламные материалы с обязательным согласованием с Правообладателем. Исходя из пояснений ООО «Фарфор франчайзинг», размещение рекламы: «роллы* пицца* wok* FARFOR доставка удовольствий* <...>» на кузове общественного транспортного средства (автобуса) процедуру согласования с Правообладателем не проходило, заявок на разработку макетов и иных рекламных материалов Правообладателю не поступало, соответственно ООО «Фарфор франчайзинг» информацией по факту распространения рекламы: «роллы* пицца* wok* FARFOR доставка удовольствий* <...>» не обладает.

Ответчик ОАО «КПАТ» уведомленный о дате, времени и месте рассмотрения дела № 043/05/8-769/2020 на заседание комиссии по рассмотрению дела не явился, представителя не направил, ходатайств не заявлял, представил письменную позицию (вх. № <...> от <...>), согласно которой автобуса с государственным регистрационным знаком <...> на праве собственности и на ином вещном праве ОАО «КПАТ» не имеет.

Ответчик ИП <...> уведомленный о дате, времени и месте рассмотрения дела № 043/05/8-769/2020 на заседание комиссии по рассмотрению дела не явился, представителя не направил, ходатайств не заявлял, представил письменную позицию (вх. № <...> от <...>), согласно которой 22.11.2019 между ИП <...> и ИП <...> заключен Договор оказания рекламных услуг № <...>. Приложением № <...> к вышеуказанному договору был согласован рекламный макет, содержащий информацию: «роллы* пицца* wok* FARFOR доставка удовольствий* <...>». Исходя из пояснений ИП <...>. макет, содержащий вышеуказанную рекламную информацию, был предоставлен ИП <...>, ИП <...> не осуществлял его разработку. Также, по мнению<...>., утвержденный оригинал-макет, содержащий рассматриваемую рекламу, содержит сведения о контактном номере телефона компании и адрес официального (фирменного) сайта в сети «Интернет», следовательно, реклама: «роллы* пицца* wok* FARFOR доставка удовольствий* <...>», размещаемая на общественном транспорте не содержит нарушений рекламного законодательства Российской Федерации.

Ответчик <...>. на заседание комиссии по рассмотрению дела явился, пояснил свою позицию, согласно которой между ИП <...> и ИП <...> заключен Договор

оказания рекламных услуг № <...>. ИП <...>. и ИП <...> согласовали рекламный макет, который в дальнейшем был размещен на кузове общественного транспортного средства (автобуса). Факт размещения и оплаты рассматриваемой рекламы подтвердил в письменных пояснениях (вх. № <...> от <...>). Факт нарушения требований, установленных статьей 8 Федерального закона «О рекламе» признал.

Комиссия Кировского УФАС России, рассмотрев материалы дела, выслушав позицию Ответчика пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1 статьи 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.

На основании пункта 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объектом рекламирования могут являться 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;

Информация: «*роллы* пицца* wok* FARFOR доставка удовольствий** <...>» содержит все юридически значимые признаки рекламы, а именно: размещена на задней и боковой части кузова общественного транспортного средства (автобуса) с государственным регистрационным знаком <...> (акт фиксации от 13.07.2020; акт фиксации от 02.10.2020), автобуса с государственным регистрационным знаком <...> (акт фиксации от 12.10.2020), адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования: роллам, пицце, wok, предлагаемому к продаже посредством заказа по телефону и на сайте.

В силу пункта 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).

Согласно пункту 2 Правил продажи товаров дистанционным способом, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 N 612, продажа товаров дистанционным способом является продажей 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, исключающими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора.

Аналогичное определение продажи товаров дистанционным способом установлено статьей 26.1 Федерального закона от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей».

Момент заключения договора розничной купли-продажи определен в статье 493 Гражданского кодекса Российской Федерации, согласно которой если иное не предусмотрено законом или договором розничной купли-продажи, в том числе условиями формуляров или иных стандартных форм, к которым присоединяется покупатель, договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара.

На основании информации, размещенной на сайте <...> (акт фиксации от 20.07.2020) Комиссией Кировского УФАС России установлено, что реализация рекламируемого товара осуществляется в отсутствие непосредственного контакта потребителя с товаром либо его образцом до заключения договора купли-продажи. Ознакомление с товаром происходит посредством изучения информации на сайте, следовательно, объектом рекламирования является товар при дистанционном способе продажи.

Вывод Комиссии подтверждается актом фиксации от 21.08.2020 и приложенным к акту чеком, выданным потребителю в результате приобретения рекламируемых товаров. Товар был приобретен в результате размещения заказа на сайте с последующей оплатой и доставкой по месту назначения, то есть дистанционным способом.

На основании статьи 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.

В рассматриваемой рекламе указаны номер телефона и сайт (акт фиксации сайта от 20.07.2020), по которым можно произвести заказ роллов, пиццы, wok "FARFOR", то есть продажа продукции осуществляется дистанционным способом (акт фиксации от 21.08.2020), соответственно, информация: «*роллы*пицца*wok*FARFOR доставка УДОВОЛЬСТВИЙ* <...>*» является рекламой товаров при дистанционном способе продажи, при этом из имеющихся в деле данных, подтвержденных актами фиксации от 13.07.2020; от 02.10.2020, в содержании данной рекламы не указаны сведения о продавце роллов, пиццы, wok, реализуемых дистанционным способом, а именно: фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, следовательно, вышеуказанная реклама распространяется с нарушением статьи 8 Федерального закона «О рекламе».

На основании вышеизложенного Комиссией установлено, что довод ИП <...> об отсутствии в рассматриваемой рекламе нарушения требований, установленных законодательством Российской Федерации о рекламе является необоснованным.

Проанализировав представленные документы и сведения, Комиссия Кировского

УФАС России пришла к выводу, что ввиду отсутствия в рассматриваемой рекламе товаров, реализуемых дистанционным способом необходимых сведений о продавце этих товаров реклама распространялась на общественном транспорте в г. Кирове с нарушением статьи 8 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частями 6, 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение статьи 8 Федерального закона «О рекламе» несут рекламодатель и рекламораспространитель.

Исходя из пункта 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

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

На основании имеющейся в материалах дела копии договора № <...> субподряда об осуществлении перевозок пассажиров транспортом общего пользования на территории муниципального образования «Город Киров» (далее – Договор № <...>), заключенного между ОАО «КПАТ» и ООО «КаМел-Авто» Комиссией установлено, что ОАО «КПАТ», являясь Генподрядчиком поручает, а Субподрядчик ООО «КаМел-Авто» принимает на себя обязательства по осуществлению перевозки пассажиров транспортом общего пользования в г. Кирове. Приложением № <...> к Договору № <...> определен перечень транспортных средств, используемых субподрядчиком для осуществления перевозки пассажиров по городским маршрутам № <...>, <...>, <...>. В данный перечень включены транспортные средства, на которых зафиксирован факт размещения рекламы: «*роллы*пицца*wok*FARFOR доставка удовольствий*<...>*», а именно: автобус с государственным регистрационным знаком <...> (акт фиксации от 13.07.2020; акт фиксации от 02.10.2020), автобус с государственным регистрационным знаком <...> (акт фиксации от 12.10.2020).

В материалы дела представлена служебная записка от ИП <...>. на имя директора ООО «КаМел-Авто» <...> на основании которой ИП <...> был предоставлен доступ на территорию автопарка для монтажа рекламы: «*роллы*пицца*wok*FARFOR доставка удовольствий*<...>*» на автобусах с государственными регистрационными знаками: <...>, <...>, <...>, <...>, <...>, которые также внесены в перечень транспортных средств, используемых ООО «КаМел-Авто» для осуществления перевозки пассажиров по городским маршрутам № <...>, <...>, <...> (Приложение № <...> к Договору № <...>).

В материалах дела имеется копия договора коммерческой концессии № <...> от <...>, представленная ООО «Фарфор франчайзинг» (далее – Договор № <...>). Согласно пункту <...> Договора № <...> Пользователь (ИП <...>) имеет право самостоятельно разрабатывать маркетинговую активность для размещения на местных средствах распространения с обязательным согласованием с Правообладателем (ООО «Фарфор франчайзинг») концепции рекламной акции, макетов и рекламных материалов.

Согласно договору оказания рекламных услуг № <...> от <...> (далее – Договор № <...>), заключенному между ИП <...> (далее – Заказчик) и ИП <...> (далее –

Исполнитель) Исполнитель обязуется по заданию Заказчика оказать услуги, указанные в Дополнительных соглашениях к Договору <...>, а Заказчик обязуется принять и оплатить эти услуги (пункт <...>). Виды услуг, наименование и их количество определяются Дополнительными соглашениями, подписанными сторонами и являются неотъемлемой частью Договора № <...> в течение всего срока его действия. Услуги оказываются только при наличии согласованного и подписанного сторонами Дополнительного соглашения (пункт <...>). Ежемесячно, в течение срока действия договора, стороны подписывают Акт выполненных работ либо услуг (пункт <...>).

Приложением № <...> к Договору № <...> сторонами согласован оригинал-макет, рассматриваемой рекламы.

В период с 01.07.2020 по 31.10.2020 Исполнителем (ИП <...> оказаны услуги Заказчику (ИП <...> по размещению рекламы: «*роллы*пицца*wok*FARFOR доставка удовольствий* <...>*» на транспортных средствах (автобусах), осуществляющих регулярные пассажирские перевозки в г. Кирове, в том числе на автобусах с государственными регистрационными знаками: <...>, <...>, <...>, <...>, <...>, что подтверждается Дополнительными соглашениями № <...>, № <...> к Договору № <...>.

Факт оплаты Заказчиком (ИП <...>) оказанных Исполнителем (ИП <...>) услуг по размещению рекламы: «*роллы*пицца*wok*FARFOR доставка удовольствий* <...>*» на транспортных средствах (автобусах), осуществляющих регулярные пассажирские перевозки в г. Кирове, в том числе на автобусах с государственными регистрационными знаками: <...>, <...>, <...>, <...>, <...> в период с 01.07.2020 по 31.10.2020 подтверждается счетом на оплату № <...> от <...>, актом № <...> от <...>, платежным поручением № <...> от <...>, а также письменными пояснениями ИП <...> (вх. № <...> от <...>).

Комиссией Кировского УФАС России установлено, что ИП <...> оказал ИП <...> услуги по размещению рекламы: «*роллы*пицца*wok*FARFOR доставка удовольствий* <...>*» на автобусах, осуществляющих регулярные пассажирские перевозки в г. Кирове в соответствии с договором № <...>, следовательно, ИП <...> является рекламодателем по смыслу пункта 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» и несет ответственность за нарушение статьи 8 Федерального закона «О рекламе».

ИП <...>, являясь продавцом рекламируемых товаров, определил объект рекламирования и оплатил оказанные ИП <...> услуги по размещению рекламы, следовательно, он является рекламодателем по смыслу пункта 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» и несет ответственность за нарушение статьи 8 Федерального закона «О рекламе».

Поскольку в действиях ООО «Фарфор франчайзинг» и ОАО «КПАТ» факт нарушения статьи 8 Федерального закона «О рекламе» не нашел своего подтверждения Комиссией принято решение о прекращении производства по делу № 043/05/8-769/2020 в отношении данных хозяйствующих субъектов.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 33 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508 (далее – Правила), антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Учитывая тот факт, что в материалах дела отсутствует документальное подтверждение факта устранения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Комиссия Кировского УФАС России, считает необходимым выдать ИП <...> и ИП <...> предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Комиссия считает необходимым передать материалы уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении индивидуального предпринимателя <...> и <...>.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил, Комиссия Кировского УФАС России,