

РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/7-370/2022

26 мая 2022 года
город Омск

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

председатель Комиссии – (...)

члены Комиссии: (...)

рассмотрев дело № 055/05/7-370/2022 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Альтаир-плюс», адрес: 644007, г. Омск, ул. 6-ая Северная, д. 189, ИНН 5502008203, ОГРН 1025500752771 (далее – ООО «Альтаир-плюс», Общество) части 11 статьи 5, пункта 1 статьи 7 и статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии директора ООО «Альтаир-плюс» (...)

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления поступило обращение гражданки по факту размещения баром «Штоф55 маркет» рекламы, по ее мнению, нарушающей законодательство Российской Федерации.

Омским УФАС России 18.04.2022 зафиксированы факты размещения по адресу: г. Омск, пр. К. Маркса, д. 47 следующей информации:

- на фасаде дома (в оконных проемах первого этажа) *«Штоф55 маркет бар доставка продажа круглосуточно», «Штоф55 маркет бар доставка продажа выпечка салаты горячие блюда напитки на розлив алкогольные напитки фастфуд ДОСТАВКА 24/7←»;*
- на штендере, расположенном перед входом в помещение бара, *«COFFEE Штоф55 маркет бар доставка продажа BEER»;*

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 как бару «Штоф55 маркет», так и к круглосуточной продаже и доставке блюд и напитков.

При этом указанная реклама была распространена с нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно информации, размещенной на режимной вывеске, деятельность в баре «Штоф55 маркет» осуществляет ООО «Альтаир-плюс».

Определением от 28.04.2022 в отношении ООО «Альтаир-плюс» возбуждено дело по признакам нарушения части 11 статьи 5, пункта 1 статьи 7 и статьи 8 Федерального закона «О рекламе».

В ответ на определение Омского УФАС России ООО «Альтаир-плюс» представлены пояснения (вх. Омского УФАС России № 5104 от 23.05.2022): *«банер исправили, штендер давно убрали»*, в качестве доказательства представлены фотоснимки.

На заседании Комиссии директор ООО «Альтаир-плюс» (...) подтвердила факт нарушения части 11 статьи 5, пункта 1 статьи 7 и статьи 8 Федерального закона «О рекламе», отметила, что ранее ООО «Альтаир-плюс» оказывало услуги по продаже фастфуда дистанционным способом, в настоящее время доставка товаров не осуществляется, при этом указала, что после получения определения о возбуждении дела нарушения были устранены.

На заседании Комиссией установлено следующее.

1. В силу части 11 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 68 Конституции Российской Федерации, частью 1 статьи 1 Федерального закона от 01.06.2005 № 53-ФЗ «О государственном языке Российской Федерации» (далее-Федеральный закон «О государственном языке Российской Федерации») государственным языком Российской Федерации на всей ее территории является русский язык.

На основании пункта 10 части 1 статьи 3 Федерального закона «О государственном языке Российской Федерации» государственный язык Российской Федерации подлежит обязательному использованию в рекламе.

При этом частью 2 статьи 3 Федерального закона «О государственном языке Российской Федерации» императивно установлено, что в случаях использования в сферах, указанных в части 1 настоящей статьи, наряду с государственным языком Российской Федерации государственного языка республики, находящейся в составе Российской Федерации, других языков народов Российской Федерации или

иностранный язык тексты на русском языке и на государственном языке республики, находящейся в составе Российской Федерации, других языках народов Российской Федерации или иностранном языке, если иное не установлено законодательством Российской Федерации, должны быть идентичными по содержанию и техническому оформлению, выполнены разборчиво, звуковая информация (в том числе в аудио- и аудиовизуальных материалах, теле- и радиопрограммах) на русском языке и указанная информация на государственном языке республики, находящейся в составе Российской Федерации, других языках народов Российской Федерации или иностранном языке, если иное не установлено законодательством Российской Федерации, также должна быть идентичной по содержанию, звучанию и способам передачи.

В рекламе, размещенной на стендере, слова на иностранном языке «COFFEE» и «BEER» были использованы без идентичного содержания и технического оформления на русском языке.

2. В силу пункта 1 статьи 497 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) договор розничной купли-продажи может быть заключен на основании ознакомления покупателя с образцом товара, предложенным продавцом и выставленным в месте продажи товаров (продажа товара по образцам).

Согласно пункту 2 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).

Статьей 26.1 Закона РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» установлены требования к продаже товаров дистанционным способом:

- 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 исключаяющими 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).

В соответствии с пунктом 19 Правил юридические лица, зарегистрированные на территории Российской Федерации и осуществляющие продажу товаров дистанционным способом продажи товара на территории Российской Федерации, обязаны указывать полное фирменное наименование (наименование), основной государственный регистрационный номер, адрес и место нахождения, адрес электронной почты и (или) номер телефона.

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.

Указанная информация доводится до потребителя посредством ее размещения на сайте (при его наличии) и (или) странице сайта в сети «Интернет» (при его наличии), а также в программе для электронных вычислительных машин (при ее наличии).

На странице бара «Штоф55 маркет», размещённой в общедоступном электронном справочнике 2ГИС (Омск), указано, что потребитель может приобрести товар, в том числе дистанционным способом («алкогольные напитки, доставка готовых блюд», «заказать доставку еды»), при этом обозначены номера телефонов для связи 8-923-691-21-89 и 8-908-796-00-67.

В данном случае у потребителя отсутствует прямой и непосредственный контакт с товаром либо его образцом до заключения договора, ознакомление товара происходит посредством средств связи (по номерам телефона, что является дистанционным способом продажи).

В силу 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 нарушение статьи 8 Федерального закона «О рекламе» в вышеуказанной рекламе отсутствовала информация о продавце, осуществляющем продажу блюд и напитков дистанционным способом (наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица).

3. В соответствии с пунктом 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещены законодательством Российской Федерации.

Пункт 7 статьи 2 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» (далее - Федеральный закон «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции») содержит понятие алкогольная продукция - пищевая продукция, которая произведена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного из пищевого

сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции, за исключением пищевой продукции в соответствии с перечнем, установленным Правительством Российской Федерации. Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как спиртные напитки (в том числе водка, коньяк, виноградная водка, бренди), вино, крепленое вино, игристое вино, включая российское шампанское, виноградосодержащие напитки, плодовая алкогольная продукция, плодовые алкогольные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха

На основании пункта 14 части 2 статьи 16 Федерального закона «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» розничная продажа алкогольной продукции и розничная продажа алкогольной продукции при оказании услуг общественного питания, за исключением случаев, указанных в пунктах 3 и 6 настоящей статьи, дистанционным способом не допускается.

В нарушение пункта 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» реклама содержала указание на продажу алкоголя дистанционным способом.

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

Рекламораспространитель - 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», ООО «Альтаир-плюс» является и рекламодателем, и рекламораспространителем.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения, Комиссия пришла к выводу о нарушении ООО «Альтаир-плюс» требований части 11 статьи 5, пункта 1 статьи 7 и статьи 8 Федерального закона «О рекламе» при распространении наружной рекламы бара «Штоф55 маркет».

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.

В материалы дела ООО «Альтаир-плюс» представлен фотоснимок, свидетельствующий о том, что в настоящее время реклама бара «Штоф55 маркет» не содержит информацию о продаже алкоголя и иных товаров дистанционным способом, стендер со словами «COFFEE» и «BEER» демонтирован, в связи с чем 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

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу «Штоф55 маркет бар доставка продажа круглосуточно», «Штоф55 маркет бар доставка продажа выпечка салаты горячие блюда напитки на розлив алкогольные напитки фастфуд ДОСТАВКА 24/7←», «COFFEE Штоф55 маркет бар доставка продажа BEER», распространенную ООО «Альтаир-плюс» 18.04.2022, ненадлежащей, нарушающей требования части 11 статьи 5, пункта 1 статьи 7 и статьи 8 Федерального закона «О рекламе».
2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Альтаир-плюс» не выдавать.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 30.05.2022.

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