

РЕШЕНИЕ

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Резолютивная часть решения объявлена 10 декабря 2013 года.

Комиссия Пензенского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя управления.

Члены Комиссии:

<...>- главный специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа, органов власти и рекламы,

<...> - ведущий специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа, органов власти и рекламы,

рассмотрев дело № 3-01/29-2013 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя Г<...> (г. Пенза, ул. <...>, д. <...>, кв. <...>, ИНН <...>) по факту распространения в городе Пензе в ноябре 2013 года в жилых домах по адресу: ул. Терновского, 172; ул. Ивановского, 143 буклетов с рекламой, содержащей признаки нарушения статьи 8, части 2.1, части 3 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе (далее – ФЗ «О рекламе»)),

от лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе индивидуального предпринимателя Г<...> – <...> по доверенности от 09.12.2013.

УСТАНОВИЛА:

В Пензенское УФАС России 06.11.2013 поступило сообщение граждан, о том, что в городе Пензе по адресу: ул. Терновского, 172; ул. Ивановского, 143 распространяются рекламные буклеты.

В рамках осуществления государственного контроля за соблюдением законодательства о рекламе, отделом контроля размещения государственного заказа, органов власти и рекламы установлено следующее.

В городе Пензе в ноябре 2013 года в жилых многоквартирных домах по адресу: ул. Терновского, 172; ул. Ивановского, 143 распространялись буклеты «РОЛЛ ХОЛЛ».

Пензенским УФАС России определением от 15.11.2013 по факту распространения рекламы алкогольной продукции и отсутствием сведений о продавце товара, размещенной на буклетах, распространяемых в городе Пензе в ноябре 2013 года в жилых многоквартирных домах по адресу: ул. Терновского, 172; ул. Ивановского, 143, возбуждено дело № 3-01/29-2013 по признакам нарушения статьи 8, части 2.1 статьи 21 ФЗ «О рекламе». К участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечен индивидуальный предприниматель Г<...>. Рассмотрение дела

назначено на 09.12.2013. В ходе рассмотрения дела Комиссией был объявлен перерыв до 10.12.2013. В ходе рассмотрения дела № 3-01/29-2013 также установлены признаки нарушения части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

В письменных пояснениях индивидуальным предпринимателем Голенковым А.В. (вх. от 09.12.2013 № 3295, вх. от 10.12.2013 №3347), а также на рассмотрении дела 10.12.2013 представителем общества пояснено, что деятельность по реализации пищевой продукции и напитков осуществляется в помещениях кафе по адресам: ул. Онежская 1-й проезд, 4 (ТЦ «Онежский»), ул. Терновского, 183 (ТЦ «СПАР»), ул. Суворова, 144 А (КР «Роликс»), ул. Кулакова, 14. Данные буклеты не являются рекламой, а представляют собой меню, содержащее номенклатуру предлагаемой продукции, ее состав, цены и иную информацию в соответствии с законодательством о защите прав потребителей, которое располагается в помещениях кафе по указанным адресам и служат для обеспечения возможности потребителям выбрать товар и сделать заказ. Изготавливалось данное меню своими силами и распространяется только в помещениях кафе. Индивидуальный предприниматель не распространял данное меню по многоквартирным домам.

Кроме того, представитель индивидуального предпринимателя сообщил, что осуществляется продажа товара дистанционным способом, заказ принимается как по телефону 200-555, так и по сети Интернет.

Индивидуальный предприниматель Г<...> представил копии следующих документов: копию свидетельства о внесении в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей, копию свидетельства о государственной регистрации, копию выписки из ЕГРиП, копии договоров аренды от 01.01.2013, 01.09.2013.

Изучив представленные документы, заслушав и исследовав доводы лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия пришла к следующему выводу:

Информация, размещенная на буклетах, распространяющихся в ноябре 2013 года в многоквартирных домах по адресу: г. Пенза, ул. Терновского, 172; ул. Ивановского, 143, имеет следующее содержание: «РОЛЛ ХОЛЛ. Суши-Экспресс. www.sushi-roll-holl.ru. ДОСТАВКА БЕСПЛАТНО. У нас СКИДКИ именинникам до 20%, владельцам бонусных карт до 15%, при само вывозе 10%. Pizza. 200-555 Кулакова, 14; 1 Онежский проезд, 4; ул. Терновского, 183; ТРЦ «Суворовский». СУШИ. МАКИ РОЛЛЫ. РОЛЛЫ. ТЕМПУРА РОЛЛЫ. НАБОРЫ. ТЕМПУРА. СУПЫ. САЛАТЫ. ГОРЯЧЕЕ. КУСИЯКИ (ШАШЛЫЧКИ). МЕКСИКАНСКАЯ КУХНЯ. ПИВНОЕ РАЗНООБРАЗИЕ. ДЕСЕРТЫ. НАПИТКИ» (перечислены наименования, состав, цена). Кроме того, в рекламном буклете содержится информация: «ПИВО. Пилснер Урквелл, Золотая Бочка, Бавария, Миллер Драфт, Реддс Премиум, Бавария б/а, Гролш Премиум, Гролш б/а, Велкопоповицкий Козел, Жигулевское (Эфес) разливное» (с указанием цены и изображением бутылки пива «Miller»). В нижней части буклета имеется надпись: «Наши дополнительные телефоны: 205-055, 259-191, 8-927-095-60-63. Бесплатная доставка при заказе от 400 руб. по кухне при заказе пива и напитков БЕЗ КУХНИ стоимость доставки 120 руб. Режим работы: с 11.00 до 23.00; прием заказов: с 10.00 до 22.30. По всем вопросам и качеству обслуживания обращаться по e-mail: sushi-roll-holl@mail.ru».

В соответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых

средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. При этом под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Иными словами, информация, признаваемая рекламой, должна удовлетворять следующим условиям, а именно:

- предназначаться для неопределенного круга лиц;
- привлекать, формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования;
- способствовать продвижению объекта рекламирования (товара) на рынке.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правонарушения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке и закрепить его образ в памяти потребителя.

Рассматриваемая информация по своему содержанию и целевой направленности является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования, формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

В рекламе содержится информация: «РОЛЛ ХОЛЛ. Суши-Экспресс. www.sushi-roll-holl.ru. ДОСТАВКА БЕСПЛАТНО...200-555...Наши дополнительные телефоны: 205-055, 259-191, 8-927-095-60-63. Бесплатная доставка при заказе от 400 руб. по кухне при заказе пива и напитков БЕЗ КУХНИ стоимость доставки 120 руб.».

В рекламе имеется указание на адрес сайта в сети Интернет www.sushi-roll-holl.ru., указано на возможность бесплатной доставки.

В ходе рассмотрения дела установлено, что доставка заказа осуществляется индивидуальным предпринимателем Г<...>.

Указанная в буклете информация позволяет сделать вывод, что в данном случае имеет место реклама товаров при дистанционном способе их продажи.

Согласно пункту 1 статьи 26.1 Федерального закона от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» дистанционным способом продажи товара считается заключение договора розничной купли-продажи на основании ознакомления потребителя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, проспектов, буклетов, фотоснимков, средств связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и других) или иными исключаящими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара) способами.

Порядок продажи товара дистанционным способом регулируется Правилами продажи товаров дистанционным способом, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 № 612 (далее – Правила).

Пунктом 2 Правил определено, что продажа товаров дистанционным способом это продажа товаров по договору розничной купли-продажи, заключенному на основании ознакомления 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 пункту 20 Правил договор считается заключенным с момента выдачи продавцом покупателю кассового чека или товарного чека либо иного документа, подтверждающего оплату товара, или с момента получения продавцом сообщения о намерении покупателя приобрести товар.

В силу пунктов 2, 3 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). Если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором, договор розничной купли-продажи товара по образцам или 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.

Проанализировав приведенные нормы права в их системной взаимосвязи, учитывая, что при дистанционном способе продажи товара отсутствует прямой, непосредственный контакт потребителей с товаром либо его образцом до заключения договора, что в рассматриваемом случае ознакомление с товаром происходит посредством изучения каталогов, фотоснимков на Интернет-сайте www.sushi-roll-holl.ru, в рекламе имеется указание на «бесплатную доставку», Комиссия приходит к выводу, что рекламируемый товар реализуется дистанционным способом путем его предложения на Интернет-сайте, буклете, на которых размещены товары по различным группам, указана их стоимость, информация о наличии, доставке и оплате товара.

Также, установлено, что договор купли-продажи товара заключается в момент заказа покупателем товара по телефону или на Интернет-сайте и считается исполнен в момент доставки товара по месту жительства покупателя.

В соответствии с частью 11 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при производстве, распространении и размещении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации.

Согласно статье 8 ФЗ «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 указанной нормы закона, в рекламе «РОЛЛ ХОЛЛ» отсутствует: фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, а именно ИП Г<...>, как непосредственном продавце указанного в буклете товара.

Кроме того, в рекламе содержится информация: «ПИВО. Пилснер Урквелл, Золотая Бочка, Бавария, Миллер Драфт, Реддс Премиум, Бавария б/а, Гролш Премиум, Гролш б/а, Велкоповицкий Козел, Жигулевское (Эфес) разливное» (с указанием цены и изображением бутылки пива «Miller»). В нижней части буклета имеется надпись: «...при заказе пива и напитков БЕЗ КУХНИ стоимость доставки 120 руб.».

В статье 21 ФЗ «О рекламе» установлены специальные требования и ограничения в отношении рекламы алкогольной продукции.

Однако, в нарушение части 2.1, части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции размещенная на рекламных буклетах, распространяется в помещениях кафе и за их пределами.

В соответствии с частью 2.1 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции с содержанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции разрешается только в стационарных торговых объектах, в которых осуществляется розничная продажа алкогольной продукции, в том числе в дегустационных залах таких торговых объектов.

Указанная норма вступила в силу с 01.01.2013 (Федеральный закон от 20.07.2012 № 119-ФЗ «О внесении изменений в статью 21 ФЗ «О рекламе» и в статью 3 Федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон «О регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившим силу Федеральный закон «Об ограничениях розничной продажи и потребления (распития) пива и напитков, изготавливаемых на его основе»).

Таким образом, реклама алкогольной продукции, размещенная на буклетах, распространяемая не только в помещениях кафе по адресам: ул. Онежская 1-й проезд, 4 (ТЦ «Онежский»), ул. Терновского, 183 (ТЦ «СПАР»), ул. Суворова, 144 А (КР «Роликс»), ул. Кулакова, 14, но и за пределами, а именно путем распространения в многоквартирных жилых домах, а также через почтовые ящики, нарушает требования части 2.1 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Из пояснений представителя индивидуального предпринимателя Г<...> следует, что буклеты распространяются внутри помещений кафе.

В соответствии с частью 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде

ее чрезмерного потребления, причем такому предупреждению должно быть отведено не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

Реклама алкогольной продукции, размещенная на буклетах, распространяемая внутри помещений кафе по адресам: ул. Онежская 1-й проезд, 4 (ТЦ «Онежский»), ул. Терновского, 183 (ТЦ «СПАР»), ул. Суворова, 144 А (КР «Роликс»), ул. Кулакова, 14, нарушает требования части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Статья 21 ФЗ «О рекламе» имеет основной целью ограничение распространения рекламы алкогольной продукции, поскольку государство уделяет повышенное внимание недопустимости употребления алкогольной продукции лицами младше 18 лет. Именно поэтому законодателем установлены столь жесткие ограничения для рекламы продукции данного вида. Несмотря на установленные запреты, индивидуальный предприниматель Голенков А.В. разместил данную рекламу с одной целью – привлечь внимание потребителей к товару – алкогольной продукции. Реклама алкоголя, размещенная на рекламных буклетах, распространяется в помещениях кафе и за их пределами, что делает ее более доступной для восприятия потребителями, в том числе детьми и подростками в возрасте до 18 лет.

Таким образом, учитывая вышеизложенные обстоятельства, реклама продукции «РоллХолл», распространяемой дистанционным способом в жилых многоквартирных домах по адресу: ул. Терновского, 172; ул. Ивановского, 143, а также внутри помещений кафе и вне их по адресам: ул. Онежская 1-й проезд, 4 (ТЦ «Онежский»), ул. Терновского, 183 (ТЦ «СПАР»), ул. Суворова, 144 А (КР «Роликс»), ул. Кулакова, 14 нарушает требования статьи 8; части 2.2, части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 8, частью 3 статьи 21 законодательства Российской Федерации о рекламе несет рекламодатель.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 8, частями 2 - 3 статьи 21 настоящего закона несет рекламораспространитель.

Согласно части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-4 статьи 21 настоящего закона несет рекламораспространитель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо. Это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Из пояснений представителя индивидуального предпринимателя Голенкова А.В., данного им при рассмотрении настоящего дела следует, что рассматриваемая

реклама была разработана и изготовлена непосредственно ИП.

Следовательно, рекламодателем и рекламодателем в данном случае является индивидуальный предприниматель Г<...>.

Таким образом, ИП Г<...> как лицо, осуществляющее торговую деятельность по продаже указанной в рекламе продукции, и имея, при этом, прямую заинтересованность в привлечении внимания неопределенного круга лиц к реализуемому товару, является рекламодателем и рекламодателем рекламы: «РОЛЛ ХОЛЛ. Суши-Экспресс. www.sushi-roll-holl.ru. ДОСТАВКА БЕСПЛАТНО. У нас СКИДКИ именинникам до 20%, владельцам бонусных карт до 15%, при само вывозе 10%. Pizza. 200-555 Кулакова, 14; 1 Онежский проезд, 4; ул. Терновского, 183; ТРЦ «Суворовский». СУШИ. МАКИ РОЛЛЫ. РОЛЛЫ. ТЕМПУРА РОЛЛЫ. НАБОРЫ. ТЕМПУРА. СУПЫ. САЛАТЫ. ГОРЯЧЕЕ. КУСИЯКИ (ШАШЛЫЧКИ). МЕКСИКАНСКАЯ КУХНЯ. ПИВНОЕ РАЗНООБРАЗИЕ. ДЕСЕРТЫ. НАПИТКИ (перечислены наименования, состав, цена) ...ПИВО. Пилснер Урквелл, Золотая Бочка, Бавария, Миллер Драфт, Реддс Премиум, Бавария б/а, Гролш Премиум, Гролш б/а, Велкопоповицкий Козел, Жигулевское (Эфес) разливное (с указанием цены и изображением бутылки пива «Miller») ...Наши дополнительные телефоны: 205-055, 259-191, 8-927-095-60-63. Бесплатная доставка при заказе от 400 руб. по кухне при заказе пива и напитков БЕЗ КУХНИ стоимость доставки 120 руб. Режим работы: с 11.00 до 23.00; прием заказов: с 10.00 до 22.30. По всем вопросам и качеству обслуживания обращаться по e-mail: sushi-roll-holl@mail.ru», нарушающей требования статьи 8; части 2.2, части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Согласно пункту 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащая реклама – это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу части 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «РОЛЛ ХОЛЛ. Суши-Экспресс. www.sushi-roll-holl.ru. ДОСТАВКА БЕСПЛАТНО. У нас СКИДКИ именинникам до 20%, владельцам бонусных карт до 15%, при само вывозе 10%. Pizza. 200-555 Кулакова, 14; 1 Онежский проезд, 4; ул. Терновского, 183; ТРЦ «Суворовский». СУШИ. МАКИ РОЛЛЫ. РОЛЛЫ. ТЕМПУРА РОЛЛЫ. НАБОРЫ. ТЕМПУРА. СУПЫ. САЛАТЫ. ГОРЯЧЕЕ. КУСИЯКИ (ШАШЛЫЧКИ). МЕКСИКАНСКАЯ КУХНЯ. ПИВНОЕ РАЗНООБРАЗИЕ. ДЕСЕРТЫ. НАПИТКИ» (перечислены наименования, состав, цена)...ПИВО. Пилснер Урквелл, Золотая Бочка, Бавария, Миллер Драфт, Реддс Премиум, Бавария б/а, Гролш Премиум, Гролш б/а, Велкопоповицкий Козел, Жигулевское (Эфес) разливное (с указанием цены и изображением бутылки пива «Miller») ...Наши дополнительные телефоны:

205-055, 259-191, 8-927-095-60-63. Бесплатная доставка при заказе от 400 руб. по кухне при заказе пива и напитков БЕЗ КУХНИ стоимость доставки 120 руб. Режим работы: с 11.00 до 23.00; прием заказов: с 10.00 до 22.30. По всем вопросам и качеству обслуживания обращаться по e-mail: sushi-roll-holl@mail.ru, распространяемую в г. Пензе в ноябре 2013 г. на реализуемую продукцию дистанционным способом в жилых многоквартирных домах по адресу: ул. Терновского, 172; ул. Ивановского, 143, а также внутри помещений кафе по адресам: ул. Онежская 1-й проезд, 4 (ТЦ «Онежский»), ул. Терновского, 183 (ТЦ «СПАР»), ул. Суворова, 144 А (КР «Роликс»), ул. Кулакова, 14, поскольку при ее распространении нарушены требования статьи 8; части 2.2, части 3 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать индивидуальному предпринимателю Г<...> (г. Пенза, ул. <...>, д. <...>, кв. <...>, ИНН <...>) предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Пензенского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 12 декабря 2013 года.

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