

« 15» августа 2014 г.

г. Иркутск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: заместитель руководителя Иркутского УФАС России;
члены Комиссии: специалист-эксперт отдела контроля рекламы Иркутского УФАС России; ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы Иркутского УФАС России;

рассмотрев дело № 569 от 25.04.2014г., возбужденное по признакам нарушения ст. 8 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ, по факту распространения на стенде в лифте жилого дома, расположенного в г. Ангарске (Иркутской области) по адресу: 177 квартал, дом № 16г, плаката с рекламой следующего содержания: «Tsunami НОВОЕ МЕНЮ первая профессиональная доставка блюд японской кухни 8(3955) 61-02-03 доставка www.tsunami38.ru»,

в отсутствии лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе:

- рекламодателя – ИП К.;

- рекламораспространителя - ООО «Формула рекламы» (ИНН 3849015637; ОГРН 1113850017016; юр. адрес: 664007, г. Иркутск, ул. Декабрьских Событий,109,10),

УСТАНОВИЛА:

01.11.2013г. в Иркутское УФАС России поступило заявление Н. (вх. № 11312) о распространении 15.10.2013г. на стенде в лифте жилого дома, расположенного в г. Ангарске (Иркутской области) по адресу: 177 квартал, дом № 16г, плаката с рекламой ресторана доставки блюд японской кухни «Tsunami». К заявлению приложен рекламный плакат с указанной рекламой.

В связи с проведением расследования по факту распространения указанной рекламы ресторана доставки блюд японской кухни «Tsunami», Иркутским УФАС России срок рассмотрения заявления Н. продлевался Решения о продлении срока антимонопольным органом направлялись Н. заказными письмами по адресу, указанному в заявлении (исх. № 9615 от 29.11.2013г., исх. № 126 от 14.01.2014г., исх. № 701 от 30.01.2014г.).

Вместе с тем, вся корреспонденция, адресованная Н., почтовым отделением возвращена в антимонопольный орган в связи с истечением срока хранения.

При этом, какая-либо иная контактная информация (помимо почтового адреса) в заявлении отсутствовала.

На основании изложенного, Иркутским УФАС России принято решение при возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения 15.10.2013г. на стенде в лифте жилого дома, расположенного в г. Ангарске (Иркутской области) по адресу: 177 квартал, дом № 16г, плаката с рекламой ресторана доставки блюд японской кухни «Tsunami», не привлекать к участию в его рассмотрении Н. в качестве заявителя.

25.04.2014г. возбуждено дело № 569 по признакам нарушения ст. 8 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ, по факту распространения рассматриваемой рекламы. К участию в его рассмотрении привлечены: рекламодаватель – ИП К., рекламодатель – ООО «Формула рекламы».

В соответствии с определением № 936 от 21.07.2014г., рассмотрение данного дела назначено на 15.08.2014г.

При рассмотрении данной категории дел антимонопольный орган руководствуется Правилами рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утвержденными Постановлением Правительства № 508 от 17 августа 2006 года (далее – Правила), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденным Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12 (далее – Административный регламент).

В соответствии с п. 30 Правил, рассмотрение дела в отсутствие сторон возможно лишь в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

Из материалов дела следует, что антимонопольным органом 23.07.2014г. заказанным письмом (исх. № 6546) ИП К. направлено определение № 936 от 21.07.2014г. В соответствии с почтовым уведомлением № 66402576351764 данное заказное письмо получено 25.07.2014г.

Кроме того, данное определение также антимонопольным органом 23.07.2014г. направлено заказным письмом (исх. № 6545) ООО «Формула рекламы» по юридическому адресу: 664007, г. Иркутск, ул. Д. Событий, 109-10; и по месту фактического осуществления им деятельности: 665821, г. Ангарск, ул. К. Маркса, 75.

Помимо этого, 11.07.2014г. антимонопольным органом по юридическому адресу ООО «Формула рекламы» направлена телеграмма с указанием даты, времени и места рассмотрения данного дела. В соответствии с уведомлением ООО «Телекомсервис», телеграмма не доставлена, поскольку такое учреждение по указанному адресу отсутствует.

Следовательно, Иркутским УФАС России приняты все необходимые меры для извещения указанных лиц.

С учетом изложенного, Комиссией принято решение о возможности рассмотрения данного дела в отсутствие ИП К. и ООО «Формула рекламы».

В ходе рассмотрения дела Комиссией Иркутского УФАС России установлено следующее.

15.10.2013г. на стенде в лифте жилого дома, расположенного в г. Ангарске (Иркутской области) по адресу: 177 квартал, дом № 16г, распространен рекламный плакат, содержащий в том числе, рекламу следующего содержания: «Tsunami НОВОЕ МЕНЮ первая профессиональная доставка блюд японской кухни 8(3955) 61-02-03 доставка www.tsunami38.ru».

В соответствии со ст. 3 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ, 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; 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.

Статей 8 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ предусмотрено, что 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 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.

Аналогичные положения содержатся в Законе РФ «О защите прав потребителей» от 07.02.1992 № 2300-1. 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 исключающими

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 ([пункты 1, 2 статьи 26.1](#) Закона РФ «О защите прав потребителей» от 07.02.1992 № 2300-1).

[Пунктом 2](#) Правил продажи товаров дистанционным способом, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 № 612 (далее - Правила продажи товаров дистанционным способом), определено, что продажа товаров дистанционным способом - 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 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.

Из системного анализа данных норм следует, что при дистанционном способе продажи товара отсутствует прямой, непосредственный контакт потребителей с товаром либо его образцом до заключения договора, ознакомление с товаром происходит посредством изучения каталогов, буклетов, проспектов, фотоснимков, средств связи, в том числе на Интернет-сайтах и так далее.

В рассматриваемой рекламе содержится информация о первой профессиональной доставке блюд японской кухни «Tsunami», а также о её новом меню, при этом в рекламе указан контактный номер <...> (3955) 61-02-03 и адрес сайта в информационно-телекоммуникационной сети Интернет - www.tsunami38.ru.

Таким образом, данная реклама распространена с целью привлечения внимания потребителей рекламы непосредственно к первой профессиональной доставке блюд японской кухни «Tsunami», к её товарам – блюдам японской кухни, к новому меню данной доставки, а также с целью формирования и поддержания интереса к ним, их продвижения на рынке.

Комиссия приходит к выводу, что рекламодателем на рекламном плакате, размещенном на стенде в лифте жилого дома в г. Ангарске (Иркутской области) по адресу: 177 квартал, дом № 16г, распространена публичная оферта первой профессиональной доставки блюд японской кухни «Tsunami» путем предложения реализуемого товара на сайте www.tsunami38.ru в сети Интернет, на котором размещен блок товаров по различным группам («Наборы», «Суши», «Роллы», «Салаты», «Горячее», «Мексиканская кухня», «Десерты», «Напитки»), указана их стоимость, состав, имеется кнопка «Купить». Покупатель оформляет заказ необходимых ему товаров – блюд японской кухни посредством заполнения формы на сайте: www.tsunami38.ru либо в ходе соединения по телефону: 8(3955) 61-02-03.

Таким образом, способ продажи товаров первой профессиональной доставки блюд японской кухни «Tsunami» является дистанционным.

Вместе с тем, в рассматриваемой рекламе товаров первой профессиональной доставки блюд японской кухни «Tsunami», реализуемых дистанционным способом, отсутствуют сведения, обязательные в соответствии со ст. 8 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ, а именно 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.

Следовательно, рассматриваемая реклама не соответствует требованиям ст. 8 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ.

Согласно ч. 6 и ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ, ответственность за нарушение требований ст. 8 данного Федерального закона несут рекламодатель и рекламодатель и рекламодатель и рекламодатель.

В п. 7 и п. 5 ст. 3 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ определено, что рекламодатель - это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств; рекламодатель – это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем рассматриваемой рекламы первой профессиональной доставки блюд японской кухни «Tsunami» является ИП К., рекламодателем – ООО «Формула рекламы». Данный вывод Комиссии Иркутского УФАС России основан на следующем.

В рекламе указан номер телефона 8(3955) 61-02-03 и адрес сайта в сети Интернет - www.tsunami38.ru.

В ходе проведения расследования по факту распространения данной рекламы антимонопольным органом направлен запрос ОАО «Ростелеком» (исх. № 9029 от 11.11.2013г.).

По запросу обществом представлены пояснения и документы (вх. № 12800 от 09.12.2013г.), из которых следует, что абонентский номер <...> -02-03 в г. Ангарске принадлежит К. на основании договора.

Помимо этого, ранее в производстве Иркутского УФАС России находились следующие дела: дело № 1678 от 03.10.2012г., возбужденное по признакам нарушения требований ст. 8, ст. 16 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ, по факту распространения в спецвыпуске журнала «Весь Ангарск» март 2012г. на стр. 32 рекламы ресторана доставки блюд японской кухни «Tsunami»; дело № 1542 от 03.09.2012г., возбужденное по признакам нарушения требований ст. 8, ст. 16 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ, по факту распространения в спецвыпуске журнала «Весь Ангарск» (содержащего изображение несовершеннолетнего ребенка на первой странице) на страницах 12-13 рекламы ресторана доставки блюд японской кухни «Tsunami».

В ходе рассмотрения данных дел было установлено следующее. Согласно

пояснениям ИП К., коммерческое наименование «Tsunami» используется им для обозначения своего ресторана, реализующего в г. Ангарске блюда японской кухни. В соответствии с выпиской из ЕГРИП, К. зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя, основным видом его деятельности является «Деятельность столовых при предприятиях и учреждениях и поставка продукции общественного питания» (код 55.5 ОКВЭД), отнесенная к классу «Деятельность гостиниц и ресторанов» (код 55 ОКВЭД). Таким образом, ИП К., осуществляя в г. Ангарске такой вид деятельности, как «Деятельность столовых при предприятиях и учреждениях и поставка продукции общественного питания», отнесенный к классу «Деятельность гостиниц и ресторанов», использовал при этом коммерческое обозначение «Tsunami». Согласно информации, представленной ОАО «Ростелеком» (вх. № 11713 от 15.10.2012г.) по запросу антимонопольного органа (исх. № 8916 от 03.10.2012г.), абонентское устройство с номером (83955) 61-02-03 установлено по адресу: г. Ангарск, кв-л 177, д. 17 (ресторан «Цунами»). Владелец данного абонентского номера является К. Следовательно, в рекламах ресторана доставки блюд японской кухни «Tsunami», распространенных в спецвыпуске журнала «Весь Ангарск» март 2012г. на стр. 32 и в спецвыпуске журнала «Весь Ангарск» (содержащего изображение несовершеннолетнего ребенка на первой странице) на страницах 12-13, указан номер телефона, принадлежащий К. и установленный в ресторане «Цунами». В соответствии с письмом ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ» (вх. № 12748 от 14.11.2012г.), направленному по запросу антимонопольного органа (исх. № 9992 от 08.11.2012г.), администратором доменного имени tsunami38.ru является К.

Таким образом, ранее в ходе производства по делам № 1678 от 03.10.2012г., № 1542 от 03.09.2012г., возбужденным по признакам нарушения рекламного законодательства по фактам распространения реклам ресторана доставки блюд японской кухни «Tsunami», антимонопольным органом было установлено, что коммерческое наименование «Tsunami» использовалось ИП К. для обозначения своего ресторана, реализующего в г. Ангарске блюда японской кухни. При этом, в рекламах ресторана доставки блюд японской кухни «Tsunami» ИП К. указывал номер телефона (83955) 61-02-03 и адрес сайта в сети Интернет [www.tsunami38](http://www.tsunami38.ru), принадлежащие ему как физическому лицу.

В соответствии с выпиской из ЕГРИП, ИП К. имеет статус действующего индивидуального предпринимателя.

Изложенные обстоятельства свидетельствуют, что рекламодателем рассматриваемой рекламы первой профессиональной доставки блюд японской кухни «Tsunami», распространенной 15.10.2013г. на плакате в лифте жилого дома, расположенного в г. Ангарске (Иркутской области), выступил также ИП К., поскольку данная реклама направлена на привлечение внимания её потребителей к ресторану «Tsunami», принадлежащему ИП К., а также к товару, реализуемому указанным лицом, при этом в рекламе указан номер телефона и адрес сайта, владельцем которых является К.

В ходе производства по делу № 569 от 25.04.2014г. ИП К. представлены в Иркутское УФАС России письменные пояснения (вх. № 7095 от 16.06.2014г.) о том, он в 2013 году предпринимательской деятельностью не занимался, в том числе доставкой блюд японской кухни. Телефон, указанный в рекламном плакате зарегистрирован на физическое лицо – К.

Вместе с тем, Комиссией Иркутского УФАС России данные пояснения оценены критически, поскольку ИП К. не представлены доказательства, подтверждающие данные доводы. К пояснениям приложены копия налоговой декларации за 2013г., а также копия описи вложения. Вместе с тем, данные копии документов не заверены надлежащим образом. С учетом изложенного, они не могут являться доказательствами по делу.

Вывод Комиссии о том, что рекламодателем рассматриваемой рекламы первой профессиональной доставки блюд японской кухни «Tsunami» является ООО «Формула рекламы» основан на следующем.

Рекламный плакат, распространенный 15.10.2013г. в лифте жилого дома, расположенного в г. Ангарске (Иркутской области), содержит несколько реклам, в том числе рекламу первой профессиональной доставки блюд японской кухни «Tsunami».

Помимо этого, данный плакат содержит предвыборный агитационный материал Российской экологической партии «Зеленые».

Согласно ч. 2 ст. 54 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» от 12.06.2002 № 67-ФЗ, все **печатные** и аудиовизуальные **агитационные материалы должны содержать наименование, юридический адрес и идентификационный номер налогоплательщика организации** (фамилию, имя, отчество лица и наименование субъекта Российской Федерации, района, города, иного населенного пункта, где находится место его жительства), **изготовившей** (изготовившего) **данные материалы, наименование организации** (фамилию, имя, отчество лица), **заказавшей** (заказавшего) **их, а также информацию о тираже и дате выпуска этих материалов и указание об оплате их изготовления из средств соответствующего избирательного фонда, фонда референдума.**

В соответствии с требованиями ч. 2 ст. 54 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» от 12.06.2002 № 67-ФЗ, предвыборный агитационный материал Российской экологической партии «Зеленые», размещенный на данном плакате, содержит: наименование, юр. адрес, ИНН организации, изготовившей данный агитационный материал – ООО «Формула рекламы»; 664007, г. Иркутск, ул. Д. Событий, 109, оф. 10; ИНН 3849015637; а также наименование организации, заказавшей данный материал – Региональное отделение Российской экологической партии «Зеленые».

Таким образом, исходя из сведений, содержащихся в предвыборном агитационном материале Российской экологической партии «Зеленые», размещенном на плакате, распространение которого осуществлено 15.10.2013г. на стенде в лифте жилого дома по адресу: 177 квартал, дом № 16г, следует, что изготовителем данного плаката является ООО «Формула рекламы».

Кроме того, в ходе производства по данному делу антимонопольным органом направлены запросы рекламодателям реклам, распространенных на указанном рекламном плакате, в т.ч. запрос сети магазинов «Kari» (исх. № 5725 от 30.06.2014г.).

По данному запросу ООО «Кари» представлены в антимонопольный орган (вх. № 8630 от 17.07.2014г.) письменные пояснения, о том, что рекламодателем рекламы сети магазинов «KARI», распространенной 15.10.2013г. на стенде в лифте жилого дома № 16г, расположенного в кв-ле № 177 г. Ангарска (Иркутской области), является ООО «Формула рекламы». Данное обстоятельство подтверждается договором № 52/13 на размещение рекламной информации в пассажирских лифтах жилых домов в г. Иркутск, г. Ангарск, подписанный от имени ООО «Формула рекламы» - директором данного общества – У.Н.В.

К пояснениям приложен договор № 52/13 на размещение рекламной информации в пассажирских лифтах жилых домов в г. Иркутск, г. Ангарск.

Предметом данного договора являются услуги ООО «Формула рекламы» по размещению рекламных материалов ООО «Кари» на рекламных носителях, расположенных внутри кабин лифтов, находящихся в жилых домах города Иркутска и города Ангарска согласно Приложениям № 1 и № 2.

В п. 2.3 данного договора указано, что ООО «Формула рекламы» обязуется разместить рекламные материалы ООО «Кари» в течение трех рабочих дней с даты размещения, предусмотренной настоящим договором. ООО «Формула рекламы» заявляет, что имеет все необходимые права, навыки, умения и знания для качественного выполнения им обязательств по данному договору.

В п. 3.2 договора указан срок размещения рекламных материалов ООО «Кари»: с 05.10.2013г. по 05.05.2014г.

В соответствии с Приложением № 2 от 04.10.2013г. к данному договору, ООО «Формула рекламы» приняты обязательства осуществить размещение рекламного материала ООО «Кари» по определенной адресной программе, в том числе по адресу: г. Ангарск, 177 квартал, дом 16г.

Таким образом, реклама сети магазинов «KARI», а также реклама первой профессиональной доставки блюд японской кухни «Tsunami», распространены на плакате, размещенном 15.10.2013г. в лифте жилого дома № 16г, расположенном в кв-ле № 177 г. Ангарска (Иркутской области), ООО «Формула рекламы».

Комиссией Иркутского УФАС России принято решение не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, поскольку рассматриваемая реклама в настоящее время не распространяется.

Руководствуясь частью 1 пункта 2 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, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «Tsunami НОВОЕ МЕНЮ первая профессиональная доставка блюд японской кухни 8(3955) 61-02-03 доставка www.tsunami38.ru», распространенную на плакате, размещенном 15.10.2013г. на стенде в лифте жилого дома, расположенного в г. Ангарске

(Иркутской области) по адресу: 177 квартал, дом № 16г, поскольку она не соответствует требованиям ст. 8 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ, в связи с отсутствием в данной рекламе товаров, реализуемых дистанционным способом, сведений 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.

2. Предписание о прекращении нарушения требований законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать, поскольку реклама в настоящее время не распространяется.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Иркутского 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 « 19 » августа 2014г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей [198](#) Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

- [r 6.1 reshenie cunami.doc](#)