

РЕШЕНИЕ

Дата принятия решения: 20 февраля 2014 года
Иваново

г.

Комиссия Ивановского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе (далее - Комиссия):<...> ,

рассмотрев дело № 02-35/2013-057, возбужденное по признакам нарушения п.4 ч.3 ст.5, ст.8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

- в отсутствие заявителя <...>, надлежащим образом уведомленной о дате, времени и месте рассмотрения дела,

- в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе: Общества с ограниченной ответственностью «Кораблик-Р» (<...>) – <...> по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

В Ивановское УФАС России поступило заявление от жителя г. Иваново, в котором содержится информация о наличии признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Так, заявитель указал, что в нарушение законодательства о рекламе в г.Иваново распространяется выпуск №52 газеты «Кораблик Детские магазины», в котором наряду с перечнем товаров рекламируется дистанционный способ продажи. Экземпляр газеты был приложен к заявлению.

В указанном рекламном издании был опубликован следующий текст:

- на стр. 1 «интернет-магазин: www.korablik.ru»;

- на стр. 4 «3 простых способа купить **1** www.korablik.ru **2** 8(495) 663-03-43 (по Москве) 8(800) 775-03-43 (по России) **3** Более 125 Корабликов рядом с домом!».

Рассматриваемая реклама содержит признаки нарушения ст.8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), согласно которой 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 своих пояснениях на запрос Ивановского УФАС России ООО «Кораблик-Р» сообщило о том, что заказать товар по указанным в рекламе телефонам невозможно, поэтому данная реклама одновременно содержит признаки нарушения п.4 ч.3 ст.5 Закона о рекламе, согласно которой недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

Факт распространения указанной рекламы подтверждается: заявлением, экземпляром указанного печатного издания.

Ивановским УФАС России по данному факту 27 декабря 2013 года возбуждено дело № 02-35/2013-057 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

По ходатайству ООО «Кораблик-Р» определением № 02-35/2013-057 от 21 января 2014 года рассмотрение указанного дела было отложено на 20 февраля 2014 года.

Рассмотрев материалы дела, выслушав объяснения участвующего в деле лица, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе ненадлежащей является реклама не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно ст. 3 Закона о рекламе реклама – это информация, распространяемая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирования и поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

Рассматриваемая информация подпадает под определение рекламы и содержит все её признаки:

- адресована неопределенному кругу лиц;
- призвана формировать и поддерживать интерес к объектам рекламирования, способствует их продвижению на рынке;
- направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования, в том числе, товарам (детским игрушкам, одежде, питанию и др.) и способам их приобретения (интернет-магазин на сайте www.korablik.ru, телефоны, магазины «Кораблик»).

Согласно [ч.2](#) и ч.3 ст.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 содержит ч.1 и ч.2 ст.26.1 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей»: 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 исключаящими 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.

Согласно ч. 2 Правил продажи товаров дистанционным способом, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.09.2007 № 612 (далее – Правила продажи товаров дистанционным способом), 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, исключаящими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора.

Частью 8 указанных Правил продажи товаров дистанционным способом установлено, что продавец должен до заключения договора розничной купли-продажи 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.

В письменных пояснениях (вх. №4266 от 25.12.2013) ООО «Кораблик-Р» сообщило, что ссылка на интернет-сайт и номера телефонов в рассматриваемой газете не указывает на рекламу дистанционного способа продажи товаров. Перечисленный в газете товар распространяется через розничную сеть, к тому же в газете указан перечень магазинов, где можно приобрести товар лично. Все предложения по товарам, представленным в печатном издании, действительны при наличии товара в сети магазинов «Кораблик». В газете также сообщается о необходимости уточнения перечня товаров, участвующих в акции, размера скидок, подробности и правила проведения акции в магазинах «Кораблик», на сайте или по указанным телефонам. Текст «3 простых способа купить» является рекламным слоганом и означает возможность покупателей воспользоваться одним из способов покупки.

Вместе с тем, единственным способом приобретения товара дистанционно является интернет-магазин, соответствующие правила содержатся на сайте www.korablik.ru. На этом же сайте размещена вся необходимая информация о продавце товаров, получить которую дополнительно можно по указанным телефонам (письмо ООО «Кораблик-Р» вх. № 4159 от 17.12.2013).

Однако пояснения ООО «Кораблик-Р» не подтверждаются собранными в ходе

рассмотрения заявления материалами.

Так, в тексте рекламы прямо указано на три способа приобретения товара (сайт, телефоны и магазины). При этом в рекламе не говорится о том, что по телефону можно лишь уточнить наличие товара. Во-вторых, в рекламе не только напечатан адрес интернет-сайта, а присутствует указание на то, что сайт www.korablik.ru является интернет-магазином.

ООО «Кораблик-Р» не оспаривает факт осуществления продажи товаров через указанный интернет-сайт дистанционным способом. При этом на сайте www.korablik.ru можно ознакомиться с правилами доставки и оплаты товара. Из информации на сайте следует, что доставка производится почти по всей России, включая г.Иваново, заказ товара осуществляется на сайте либо по телефону 8-800-775-03-43 для регионов и 8-945-663-03-43 для Москвы. Также указано, что во время заказа указывается удобные дата и место доставки, доставка крупногабаритного груза производится до подъезда, подъем на этаж обговаривается с курьером отдельно.

Наряду с этим, сотрудниками Ивановского УФАС России был составлен акт осмотра интернет-сайта www.korablik.ru, по результатам которого установлено, что ряд товаров, которые можно приобрести в интернет-магазине с доставкой в г.Иваново также рекламируются в рассматриваемом печатном издании.

При этом в письме ООО «Кораблик-Р» (вх. № 4159 от 17.12.2013) со ссылкой на п. 27 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (далее – Постановление Пленума ВАС РФ) пояснило, что у Общества отсутствовала обязанность указывать в рассматриваемой рекламе сведения о продавце товаров (наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица), т.к. был указан источник такой информации – сайт www.korablik.ru.

Из п.27 Постановления Пленума ВАС РФ следует, что в силу [ст. 9](#) Закона о рекламе в рекламе, сообщающей о проведении стимулирующего мероприятия, должны быть указаны сроки проведения данного мероприятия, а также источник информации об организаторе мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей, сроках, месте и порядке их получения. Судам надлежит учитывать, что названные нормы обязывают рекламодателя сообщать не саму информацию об организаторе стимулирующего мероприятия и так далее, а источник этой информации (например, адрес интернет-сайта, номер телефона, по которому можно получить информацию).

Вышеизложенный довод ООО «Кораблик-Р» Комиссия считает необоснованным в виду того, что в указанном Постановлении Пленума ВАС РФ речь идет о ст. 9 Закона о рекламе, в то время как в ст. 8 Закона о рекламе регламентирован иной порядок распространения рекламы товаров при дистанционном способе их продажи.

Вместе с тем, в материалы дела было представлено письмо ФАС России № 34-юр от 17 января 2014 года «О рекламе товаров при дистанционном способе их продажи». Так, по мнению специалистов ФАС России, если товары доступны для приобретения как дистанционным способом, так и непосредственно в магазинах, то такая реклама не может рассматриваться как реклама товаров при

дистанционном способе их продажи.

Однако, в таком случае практически любая реклама продажи товаров одновременно дистанционно и через магазин, находящийся на любом расстоянии от потенциального покупателя, не подпадала бы под регулирование ст.8 Закона о рекламе. Такой вывод противоречит сложившейся судебной практике (постановление Федерального арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 29 января 2013 года №А33-7683/2012, постановление третьего Арбитражного апелляционного суда от 10 октября 2012 года по делу №Ф69-628/2012).

При вынесении решения Комиссией учитывалось также, что запрос ООО «Кораблик-Р» был подан в ФАС России 17 января 2014 года, т.е. после возбуждения дела по факту распространения указанной в запросе рекламы. Таким образом, ООО «Кораблик-Р» не руководствовалось данными разъяснениями при распространении рассматриваемой рекламы.

Наряду с этим в запросе ООО «Кораблик-Р» не изложены все сведения, послужившие основанием для возбуждения дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. При этом указанный запрос не может быть расценен как запрос о разъяснении действующего законодательства, т.к. касается конкретного факта распространения печатного издания, содержащего признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно п. 6.3. Постановления Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 № 331 «Об утверждении Положения о Федеральной антимонопольной службе» ФАС России наделено полномочиями по разъяснению действующего законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с п. 2 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17 августа 2006 года №508, по фактам распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбуждаются и рассматриваются дела.

В соответствии с п. 3.1 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23 ноября 2012 года № 711/12, рассмотрение дела, возбужденного по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, осуществляет Комиссия.

На рассмотрении дела № 02-35/2013-057 представитель ООО «Кораблик-Р» факт нарушения Закона о рекламе не признала, поддержав изложенные письменно доводы. <...> сообщила, что на сайте www.korablik.ru размещена достоверная информация о правилах продажи товаров дистанционным способом, в настоящее время реклама не распространяется, в новых выпусках газеты все реквизиты продавца указываются.

На вопросы членов Комиссии представитель ООО «Кораблик-Р» пояснила

следующее: у покупателя есть возможность через сайт и по указанным в рекламе телефонам заказать товар, в том числе, которого нет в наличии в магазине; покупатель не обязан перед заключением договора купли-продажи непосредственно ознакомиться с товаром в магазине.

Исходя из изложенного, Комиссия Ивановского УФАС России приняла решение об отсутствии в рассматриваемой рекламе нарушения п.4 ч.3 ст.5 Закона о рекламе. При этом реклама ООО «Кораблик-Р» не содержала необходимые сведения о продавце товаров, что свидетельствует о том, что установленная ст.8 Закона о рекламе императивная обязанность в данном случае не была соблюдена.

За нарушение требований ст. 8 Закона о рекламе согласно ч. 6 и ч.7 ст. 38 данного закона ответственность несут как рекламодатель, так и рекламодатель-распространитель.

Рассматриваемая реклама была опубликована в газете «Кораблик Детские магазины», учредителем которой согласно представленной информации также является ООО «Кораблик-Р».

Таким образом, рекламодателем и рекламопроизводителем указанной рекламы является ООО «Кораблик-Р».

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, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу, содержащую следующий текст: «интернет-магазин: www.korablik.ru <...> 3 простых способа купить **1** www.korablik.ru **2** 8(495) 663-03-43 (по Москве) 8(800) 775-03-43 (по России) **3** Более 125 Корабликов рядом с домом!», опубликованную в выпуске №52 газеты «Кораблик Детские магазины», ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ст. 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать, в связи с прекращением распространения указанной рекламы.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ивановского УФАС России для решения вопроса в соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 05 марта 2014 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном ст. 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Подписи членов Комиссии