

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 141/16 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«22» декабря 2016 г.

г.Новосибирск

Председатель Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, И.В. Волохина – заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы, рассмотрев заявление физического лица (вх. № 3452э от 25.07.16г., вх. № 6913 от 28.07.16г.) по факту размещения в июне - июле 2016г. на станции метрополитена «Красный проспект» (1 путь) г. Новосибирска информации следующего содержания: «Хватит это таскать! Продукты с доставкой на дом! Extreme shop.ru интернет-гипермаркет. ООО «Экстрим Стил», г. Новосибирск, ул. Советская, 64, офис 210. гос. рег. № 003451748», с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступили заявления физического лица (вх. № 3452э от 25.07.16г., вх. № 6913 от 28.07.16г.) по факту размещения в июне - июле 2016г. на станции метрополитена «Красный проспект» (1 путь) г. Новосибирска информации следующего содержания:

«Хватит это таскать! Продукты с доставкой на дом! Extreme shop.ru интернет-гипермаркет. ООО «Экстрим Стил», г. Новосибирск, ул. Советская, 64, офис 210. гос. рег. № 003451748», с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Заявитель, указывает, что в рассматриваемой рекламе дистанционной продажи усматриваются признаки нарушения ст. 8 Закона о рекламе, поскольку нет обязательных сведений о лице, оказывающем такую услугу.

Согласно п.1 ст.3 Закона о рекламе, 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. Рассматриваемая информация является рекламной, т.к. привлекает внимание неопределенного круга лиц к товару, изображенному на рекламе и предлагаемому к реализации определенным продавцом, и способствует его продаже, что в полной мере соответствует определению, указанному в Законе о рекламе.

Объектом рекламирования, согласно п.2 ст. 3 Закона о рекламе, является 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 (п.3 ст.3 Закона о рекламе).

Рассматриваемая информация направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к объектам рекламирования: интернет-магазину, услуге по доставке товаров, лицу, оказывающему такую услугу, что в полной мере соответствует понятию «реклама».

В ходе проведения проверки Новосибирским УФАС России, ООО «МИР» представлены документы, в том числе: Договор № М1368 от 06.07.2016 г., Приложения № 1, №А, к указанному договору от 06.07.2016 г., заключенный с ООО «Версаль», Акты № М368/1-1 от 31.07.2016 г., № М368/1/1П от 31.07.2016 г., платежные документы, макет рассматриваемой рекламы, в которой отсутствуют сведения, указание которых обязательно в силу закона.

Также Обществом представлены письменные пояснения, согласно которым 06.07.2016 г. ООО «МИР» (Исполнитель, рекламодатель) заключило с ООО «Версаль» (Заказчик, рекламодатель) договор по размещению рекламной информации материалов Заказчика в Новосибирском метрополитене с приложениями, являющимися неотъемлемой частью договора, а именно: Приложение № А, Приложение № 1, Приложение № 1/1П.

В силу п.2.3.3, указанного Договора, Заказчик самостоятельно определяет информационное содержание рекламных материалов, подлежащих размещению, и предоставляет Исполнителю оригинал-макет в установленные Договором сроки (п.2.1.1.). Исполнитель организует печать полученных от Заказчика макетов и их размещение на указанных в Договоре местах. Следовательно, самостоятельно вносить изменения в макет Заказчика Исполнитель не имеет права.

Согласно Приложению № 1/1П от 08.07.2016 г. Заказчик предоставил для печати макет, который был размещен в период с 12.07.2016 г. по 31.07.2016 г. на станции метрополитена «Красный проспект» (Приложение № 1 к Договору).

В соответствии со сведениями ЕГРЮЛ, директором ООО «Версаль» и ООО «Экстрим Стил» является <...>, следовательно, она имеет законное право быть рекламодателем и несет ответственность за предоставленную информацию о возглавляемых ею юридических лицах.

Кроме того, согласно пояснениям, в силу п.5.7. Договора Заказчик обязуется самостоятельно урегулировать все возможные претензии государственных органов и третьих лиц, связанные с несоответствием рекламного материала действительности и других нарушений нормативных актов Российской Федерации о рекламе.

Как указывает Общество, распространенная ООО «МИР» реклама следующего содержания: «Хватит это таскать! Продукты с доставкой на дом! Extreme shop.ru интернет-гипермаркет. ООО «Экстрим Стил», г. Новосибирск, ул. Советская, 64, офис 210. гос. рег. № 003451748», не является публичной офертой, т.к. согласно ст. 437 Гражданского кодекса РФ, реклама и иные предложения, адресованные неопределенному кругу лиц, рассматриваются как приглашение делать оферты.

Поскольку предложение о заключении договора, направленное

неопределенному кругу лиц, офертой не признается, оно не связывает лицо, от имени которого предложение размещено или направлено. Данный текст не содержит всех существенных условий договора, в связи с чем, по мнению Общества, не может рассматриваться как дистанционная продажа, не влечет договорных обязательств и гражданско-правовых последствий, и не может причинить вред конкретному потребителю.

Новосибирское УФАС России полагает, что данная позиция является ошибочной на основании следующего.

Согласно пункту 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).

В силу п. 3 ст. 497 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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.

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 продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара.

В соответствии с «Правилами продажи товаров дистанционным способом», утвержденными Постановлением Правительства РФ от 27.09.2007г. №612 (далее – Правила), 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 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 или товарного чека либо иного документа, подтверждающего оплату товара, или с момента получения продавцом сообщения о намерении покупателя приобрести товар.

В п. 2 ст. 26.1 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 N 2300-1 "О защите прав

потребителей" закреплено, что 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 пункту 4 названной статьи, при дистанционном способе продажи товара потребитель вправе отказаться от товара в любое время до его передачи, а после передачи товара - в течение семи дней.

В силу требований ст. 8 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.

Согласно статье 26.1 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 N 2300-1 «О защите прав потребителей», дистанционным способом продажи является такой способ, когда договор розничной купли-продажи заключается 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.

П. 9 Правил установлено, что продавец в момент доставки товара обязан довести до сведения покупателя в письменной форме информацию (для импортных товаров - на русском языке) включающую, в том числе, наименование технического регламента или иное обозначение, установленное законодательством Российской Федерации о техническом регулировании и свидетельствующее об обязательном подтверждении соответствия товара; сведения об основных потребительских свойствах товара (работ, услуг); правила и условия эффективного и безопасного использования товаров; сведения об обязательном подтверждении соответствия товаров (услуг) обязательным требованиям, обеспечивающим их безопасность для жизни, здоровья покупателя, окружающей среды и предотвращение причинения вреда имуществу покупателя в соответствии с законодательством Российской Федерации; сведения о правилах продажи товаров (выполнения работ, оказания услуг).

В соответствии с пунктом 17 Правил, организация, осуществляющая продажу товаров дистанционным способом, предоставляет покупателю каталоги, буклеты, проспекты, фотографии или другие информационные материалы, содержащие полную, достоверную и доступную информацию, характеризующую предлагаемый товар.

В данном случае у потребителя отсутствует прямой, непосредственный контакт с товаром либо его образцом до заключения договора, ознакомление товара происходит посредством изучения описания товара и фотоснимков, на Интернет-сайте, указанном в рекламе.

Таким образом, в рассматриваемой рекламной информации одним из объектов рекламирования является дистанционный способ продажи товаров, указанных на сайте интернет-магазина, при этом отсутствуют информация об ОГРН лица, оказывающего услугу по доставке товаров, что указывает на признаки нарушения ст. 8 Закона о рекламе.

В соответствии со ст. 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований ст.8 Закона о рекламе несет рекламодаделец и рекламодатель.

Согласно ст. 3 Закона о рекламе, рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, с учетом представленных документов и пояснений ООО «Версаль» является рекламодавцем рассматриваемой рекламы, рекламодателем - ООО «МИР».

27.10.2016 г. в адрес ООО «МИР» был направлен Акт проверки с нарушением (исх. № 06-10741), в ответ на который Обществом представлены возражения, согласно которым Общество полагает, что нарушение отсутствует, так как текст распространенной рекламы содержит все необходимые сведения:

«Хватит это таскать! Продукты с доставкой на дом! Extreme shop.ru интернет-гипермаркет. ООО «Экстрим Стиль», г. Новосибирск, ул. Советская, 64, офис 210., гос. рег. № 003451748».

Реклама в таком виде была размещена в период с 12.07.2016 по 31.07.2016 на станции метрополитена «Красный проспект», что подтверждается фото-отчетом о размещении.

ОГРН (основной государственный регистрационный номер <...> — государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица либо записи о первом представлении в соответствии с Федеральным законом Российской Федерации «О государственной регистрации юридических лиц» сведений о юридическом лице, зарегистрированном до введения в действие указанного Закона (пункт 8 Правил ведения Единого государственного реестра юридических лиц). Следовательно, допустимо написание

как сокращенное - ОГРН, так и полное - государственный регистрационный номер <...> В тексте рекламы был использован второй вариант.

Согласно п. 20 ч.3 ст. 5 Закона о рекламе, недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара. Ответственность за недостоверные сведения несет, указанные в рекламе, несет рекламодаделец, в связи с чем ООО «МИР» полагает, что в распространенной рекламе отсутствует нарушение требования ст. 8 Закона.

Новосибирское УФАС России считает данную позицию ошибочной, так как поскольку ОГРН лица, оказывающего услугу по доставке товара, указана

неверная, следовательно, номер ОГРН отсутствует, что свидетельствует о наличии нарушения ст. 8 Закона о рекламе.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 141/16 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель: физическое лицо <...> ,

- лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- ООО «Версаль» (ИНН 5404465152; юридический адрес: 630078, г. Новосибирск, пл.Карла Маркса, д. 3)
- ООО «МИР» (ИНН 5406780640; юридический адрес: 630123, г. Новосибирск, ул. Красный проспект, д. 232/1)

3. Назначить дело № 141/16 к рассмотрению на «20» января 2017г. в 11:00 часов по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007 (предварительная регистрация в кабинете 1008).

4. ООО «Версаль» до «19» января 2017г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- документы, являющиеся основанием размещения и производства вышеуказанной рекламы в лифтах многоквартирного дома, размещенной (договоры, счета, платежные документы, акты сдачи-приемки выполненных работ, утвержденные макеты рекламы, и т.д.);

- документы, регулирующие отношения между ООО «МИР» и ООО «Версаль», по факту размещения рассматриваемой рекламы (договоры, счета, платежные документы, акты сдачи-приемки выполненных работ, утвержденные макеты рекламы, иное);

- документы, регулирующие отношения между ООО «Версаль» и ООО «Экстрим стиль» по факту размещения рассматриваемой рекламы (договоры, счета, платежные документы, акты сдачи-приемки выполненных работ, утвержденные макеты рекламы, иное);

- сведения об иных способах размещения рассматриваемой рекламы;

- письменные пояснения, относительно отсутствия в указанной рекламе,

размещенной в метрополитене сведений о номере ОГРН юридического лица ООО «Экстрим стиль»;

- отзыв на данное определение.

5. ООО «МИР» до «19» января 2017г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- отзыв на данное определение.

Документы представляются в прошитом виде, в копиях, заверенных юридическим лицом, с сопроводительным письмом. В случае отсутствия какого-либо из перечисленных документов необходимы письменные пояснения.

В соответствии с ч.6 ст.19.8 Кодекса РФ об административных правонарушениях, непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.

Явка представителя лица, в действиях которой содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, с надлежащим образом оформленной доверенностью на участие в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, обязательна. Кроме того, обращаем Ваше внимание, в доверенности представителя общества должна содержаться ссылка на представление интересов в антимонопольном органе (Новосибирском УФАС России) с указанием номера дела, включая право на получение приглашения на составление протокола об административном правонарушении представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.