

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

<...>– руководитель управления, председатель Комиссии;

<...>- начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы, член Комиссии;

<...>– ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы, член Комиссии;

рассмотрев дело № 03-02/22-2017, возбужденное в отношении ООО «Альфа» (<...>, ИНН <...>, ОГРН 1<...>) по признакам нарушения пункта 3 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе», Закон) в рекламе следующего содержания: «Русские машины. Жидкость в бачок омывателя или скидочная карта БЕСПЛАТНО в обмен на данную листовку с 15.04 по 15.05 Выбери себе подарок. Запчасти для отечественных и импортных автомобилей. Режим работы: пн-пт 09:00-20:00, сб-вс 10:00-18:00. <...>, ул. Пограничная,19», распространяемую по почтовым ящикам г. Петрозаводска, в отсутствие надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения дела заявителя, представителя ООО «Альфа»,

УСТАНОВИЛА:

В Карельское УФАС России поступило обращение физического лица (вх. от 15.05.2017 №2333) с жалобой на рекламу следующего содержания: «Русские машины. Жидкость в бачок омывателя или скидочная карта БЕСПЛАТНО в обмен на данную листовку с 15.04 по 15.05 Выбери себе подарок. Запчасти для отечественных и импортных автомобилей. Режим работы: пн-пт 09:00-20:00, сб-вс 10:00-18:00. 70-77-73, ул. Пограничная,19», распространяемую по почтовым ящикам г. Петрозаводска.

Заявитель в своем обращении утверждает, что он 15.05.2017 обратился с рекламной листовкой в магазин «Русские машины», расположенный по адресу: г.Петрозаводск, ул. Пограничная, д. 19, сотрудник которого в выборе подарка отказал, объяснив, что акция действовала до 15.05.2017.

По результатам рассмотрения заявления Определением от 28.06.2017 «О возбуждении дела №03-02/22-2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» было возбуждено настоящее дело и назначено к рассмотрению на 15 часов 00 минут

11.07.2017.

Вышеуказанное определение было направлено по месту регистрации заявителя и лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе. Вместе с тем, согласно информации, размещенной на сайте Почта России в разделе «отслеживание почтовых отправлений» 10.07.2017, вышеуказанная корреспонденция заявителю и лицу, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, не вручена «неудачная попытка вручения».

Согласно почтовому уведомлению ООО «Альфа» определение от 28.06.2017 получило 11.07.2017.

Определением от 11.07.2017 «Об отложении рассмотрения дела №03-02/22-2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и продлении срока его рассмотрения» настоящее дело было назначено к рассмотрению на 15 часов 00 минут 23.08.2017.

ООО «Альфа» указанное определение не получено, что подтверждается возвращением с пометкой «возвращено по истечению срока хранения» отправленного по юридическому адресу ООО «Альфа» заказного письма с определением от 11.07.2017.

В соответствии с пунктом 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.07.2013 №61 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица» следует учитывать, что в силу подпункта «в» пункта 1 статьи 5 Федерального закона от 08.08.2001 №129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» адрес постоянно действующего исполнительного органа юридического лица (в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа юридического лица - иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности) отражается в едином государственном реестре юридических лиц (далее - ЕГРЮЛ) для целей осуществления связи с юридическим лицом.

Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, поступивших по его адресу, указанному в ЕГРЮЛ, а также риск отсутствия по этому адресу своего представителя, и такое юридическое лицо не вправе в отношениях с лицами, добросовестно полагавшимися на данные ЕГРЮЛ об адресе юридического лица, ссылаться на данные, не внесенные в указанный реестр, а также на недостоверность данных, содержащихся в нем (в том числе на ненадлежащее извещение в ходе рассмотрения дела судом, в рамках производства по делу об административном правонарушении и т.п.), за исключением случаев, когда соответствующие данные внесены в ЕГРЮЛ в результате неправомерных действий третьих лиц или иным путем помимо воли юридического лица (пункт 2 статьи 51 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Таким образом, следует считать, что ООО «Альфа» надлежащим образом уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения дела №03-02/22-2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и им не представлены объяснения по существу вменяемого правонарушения.

Рассмотрение дела состоялось в назначенное время.

Рассмотрев материалы дела, проанализировав нормативные-правовые акты комиссией установлено следующее.

Пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определено, что реклама - это 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.

В силу части 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно пункту 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Распространяемая рекламная листовка содержит все правовые признаки рекламы:

- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования - магазину «Русские машины» и способствует продвижению его товаров на рынке.

Из рекламной листовки следует, что при предъявлении листовки с 15.04 по 15.05 потребитель может бесплатно выбрать себе подарок: жидкость в бачок омывателя или скидочную карту.

В силу пункта 3 части 3 статьи 5 Закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об ассортименте и о комплектации товаров, а также о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока.

Вместе с тем, информация, размещенная в данной рекламе, содержит не соответствующие действительности сведения о возможности приобретения товара в определенном месте или в течение определенного срока, поскольку заявителю 15.05.2017 было отказано в выборе подарка.

Согласно правовой позиции Президиума ВАС РФ, изложенной в постановлении от 14.01.2003 №9523/02, предлог «до» используется в значении «не включая дату, следующую после этого предлога», при этом предлог «по» включает указанную дату.

Таким образом, при указании в рекламе «по 15.05» сотрудник магазина обязан был предложить выбрать подарок покупателю.

В силу части 4 статьи 3 Закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение пункта 3 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» несет рекламоделец.

Рекламодателем, согласно пункту 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе», является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Из имеющейся у Карельского УФАС России информации следует, что торговую деятельность в магазине «Русские машины» осуществляет ООО «Альфа» (185035, г. Петрозаводск, ул. Фридриха Энгельса, д.10).

Согласно информации ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО «Альфа» является торговля оптовая автомобильными деталями, узлами и принадлежностями, кроме деятельности агентов (код 45.31.1).

Таким образом, рекламодателем рассматриваемой рекламы в понимании пункта 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» является именно ООО «Альфа». ООО «Альфа» не оспаривает факт принадлежности им рекламных листовок.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «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 следующего содержания: «Русские машины. Жидкость в бачок омывателя или скидочная карта БЕСПЛАТНО в обмен на данную листовку с 15.04 по 15.05 Выбери себе подарок. Запчасти для отечественных и импортных автомобилей. Режим работы: пн-пт 09:00-20:00, сб-вс 10:00-18:00. 70-77-73, ул. Пограничная,19», распространяемую по почтовым ящикам г. Петрозаводска, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 3 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

2. Признать ООО «Альфа» нарушившим требования пункта 3 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

3. Предписание о прекращении нарушения не выдавать.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Карельского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении рекламодателя указанной рекламы – ООО «Альфа».

Решение антимонопольного органа может быть оспорено в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения.

Подача заявления о признании недействительным решения антимонопольного органа не приостанавливает исполнение решения, если арбитражным судом не будет вынесено определение о приостановлении исполнения решения.