

РЕШЕНИЕ

24 декабря 2015 года
59

г. Челябинск, пр. Ленина,

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии: <...> – заместитель
руководителя Управления -
начальник отдела контроля за рекламой и
недобросовестной конкуренцией;

члены Комиссии: <...>, главный специалист-эксперт
отдела контроля за рекламой и
недобросовестной конкуренцией;
<...> , специалист-эксперт
отдела контроля за рекламой и
недобросовестной
конкуренцией,,

рассмотрев дело № 82-08/2015, возбужденное в отношении ООО «ЕвроСтандарт» по признакам нарушения пункта 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» по факту размещения на Интернет-сайте www.1кеговый.рф рекламы услуг по доставке алкогольной продукции,

в отсутствие:

заявителя, надлежащим образом извещенного о месте и времени рассмотрения дела и не заявившего ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие,

общества с ограниченной ответственностью «ЕвроСтандарт» (далее – ООО «ЕвроСтандарт»), надлежащим образом извещенного о месте и времени рассмотрения дела и не заявившего ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие его представителя,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Челябинское УФАС России) из Управления Роспотребнадзора по Челябинской области поступило заявление физического лица для рассмотрения в части размещения информации о дистанционной продаже алкогольной продукции в сети Интернет на сайтах www.первыйкеговый.рф и www.1кеговый.рф на соответствие требованиям рекламного законодательства.

Специалистами Челябинского УФАС России осуществлен поиск в поисковой системе «Яндекс», указанных в заявлении Интернет-сайтов www.первыйкеговый.рф и www.1кеговый.рф, в результате которого Интернет-сайт www.первыйкеговый.рф не обнаружен.

В ходе осмотра Интернет-сайта www.1кеговый.рф выявлено, что на указанном сайте присутствует информация о дистанционной продаже алкогольной продукции, что зафиксировано специалистами Челябинского УФАС России в акте осмотра от 21 сентября 2015 года.

По сведениям, размещенным на сайте АНО «Координационный центр национального домена сети Интернет www.cctld.ru администратором доменного имени 1кеговый.рф является ООО «ЕвроСтандарт».

Челябинским УФАС России в отношении ООО «ЕвроСтандарт» возбуждено дело по признакам нарушения пункта 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

ООО «ЕвроСтандарт» на рассмотрение дела не явилось, представило письменные объяснения вх. № 16611 от 06.11.2015, в которых указало, что не распространяло на Интернет-ресурсе www.1кеговый.рф информацию о доставке алкогольной продукции. Договоры доставки алкогольной продукции не заключало, документами о принадлежности доменного имени 1кеговый.рф не располагает.

В связи с неявкой ООО «ЕвроСтандарт» и необходимостью получения дополнительных документов рассмотрение дела определением исх. № 17483/08 было отложено и назначено к рассмотрению на 24 декабря 2015 года в 14 часов 30 минут.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ ООО «ЕвроСтандарт» зарегистрировано по адресу: г. Челябинск, ул. Механическая, д. 115, офис 203, на который антимонопольным органом была направлена почтовая корреспонденция, что подтверждается данными журнала учета простой корреспонденции Челябинского УФАС России.

В соответствии с пунктом 1 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 N 61 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица» 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 не вправе в отношениях с лицами, добросовестно полагавшимися на данные ЕГРЮЛ об адресе юридического лица, ссылаться на данные, не внесенные в указанный реестр, и на недостоверность данных, содержащихся в нем, 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 неправомερных действий третьих лиц или иным путем помимо воли юридического лица (п. 2 ст. 51 ГК РФ).

С учетом изложенного, Комиссия считает возможным рассмотреть дело в отсутствие представителя ООО «ЕвроСтандарт»

Рассмотрев заявление и материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

На Интернет-сайте www.1кеговый.рф 21 сентября 2015 года размещена информация о сети магазинов «Первый кеговый», реализуемых в них товарах, ассортименте, хозяйственной деятельности компании.

Так, раздел «Ассортимент» состоит из подразделов, в том числе «Пиво», «Крепкий алкоголь», «Прочее». Подраздел «Крепкий алкоголь» содержит сведения «Вино», «Водка», «Коньяк», «Виски» и изображения бутылок без индивидуализирующих наименований (словесных обозначений) данной продукции. Изображения бутылок является активной ссылкой при активации которой появляется информация в виде баннера с ассортиментом продукции, наименованием конкретного производителя и указанием стоимости. Подраздел «Прочие» содержит сведения «Сигариллы и сигары», «Сигареты» и графическое изображение табачной продукции без словесных обозначений. В разделе «Контакты» присутствует информация: «Офис ООО «Евростандарт», ул. Механическая, д. 115, корпус 5».

На главной странице сайта присутствует ссылка в виде сведений «Сделайте предзаказ» и изображения трубки, выполненные красным цветом. Над ссылкой указан телефонный номер <...> -800-333-69-88. Помимо информации о возможности осуществить предзаказ по телефону, ссылка содержит в том числе информацию: «Доставка алкоголя... Магазин «Первый Кеговый» предлагает новую услугу- доставка алкоголя по нужному адресу... доставка пива, доставка водки, доставка вина... Особым отличием от других магазинов является то, что можно заказать разливное пиво на дом...».

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламой понимается 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.

Информация, содержащаяся в активной ссылке «Доставка алкоголя... Магазин «Первый Кеговый» предлагает новую услугу- доставка алкоголя по нужному адресу... доставка пива, доставка водки, доставка вина» направлена не столько на информирование потребителя об ассортименте и возможности сделать предзаказ товаров, сколько на привлечение внимания к услуге по доставке алкоголя на дом и выделение данной услуги среди других услуг за счет указания фразы «Особым отличием от других магазинов является то, что можно заказать разливное пиво на дом...».

Данная информация предназначена для неопределенного круга лиц, формирует и поддерживает интерес к конкретной услуге - доставке алкоголя, имеет конечной целью реализацию данных услуг, следовательно, указанная информация является

рекламой.

В соответствии с пунктом 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещены законодательством Российской Федерации.

В силу пункта 3 статьи 2 Федерального закона «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Оборотоспособность объектов гражданских прав определена статьей 129 Гражданского кодекса Российской Федерации. Объекты гражданских прав могут свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства (наследование, реорганизация юридического лица) либо иным способом, если они не изъяты из оборота или не ограничены в обороте. Виды объектов гражданских прав, нахождение которых в обороте не допускается (объекты, изъятые из оборота), должны быть прямо указаны в законе. Виды объектов гражданских прав, которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота либо нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению (объекты, ограниченно оборотоспособные), определяются в порядке, установленном законом.

В силу статьи 26 Федерального закона от 22.11.1995 N 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» в области производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции запрещается нарушение установленных законом правил розничной продажи алкогольной продукции.

Согласно пункту 5 Правил продажи товаров дистанционным способом, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 27 сентября 2007 г. N 612 (далее – Правила) не допускается продажа дистанционным способом алкогольной продукции, а также товаров, свободная реализация которых запрещена или ограничена законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 2 Правил «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.

В силу пункта 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. При оплате товаров покупателем в безналичной форме или продаже товаров в кредит (за исключением оплаты с использованием банковских платежных карт) продавец обязан подтвердить передачу товара путем составления накладной или акта

сдачи-приемки товара.

В соответствии с письмом Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека от 12.10.2007 N 0100/10281-07-32 «О контроле за соблюдением Правил» продажа товаров вне стационарных мест торговли непосредственно по месту нахождения потребителя является одним из условий дистанционного способа продажи товаров.

Таким образом, реклама услуг магазинов с обозначением «Первый Кеговый» по доставке алкогольной продукции, то есть услуг по продаже дистанционным способом алкогольной продукции, запрещенных законодательством Российской Федерации, размещенная на Интернет-сайте www.1кеговый.рф нарушает часть 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Относительно доводов ООО «ЕвроСтандарт» о том, что проверки Управлением Роспотребнадзора по Челябинской области по фактам дистанционной продажи алкогольной продукции не проводились, Комиссия отмечает следующее.

Как следует из материалов дела, постановлением заместителя руководителя Управления Роспотребнадзора по Челябинской области № 686 от 05 мая 2015 года ООО «Евростандарт» было признано виновным в совершении административного правонарушения по части 3 статьи 14.16 Кодекса Российской Федерации в связи с установленным фактом реализации ООО «Евростандарт» 21.01.2015 алкогольной продукции водки «Пять Озер» посредством использования сети «Интернет», а именно сайта «www.первыйкеговый.рф».

Частью 3 статьи 14.16 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность за нарушение иных правил розничной продажи алкогольной и спиртосодержащей продукции (то есть правил, ответственность за нарушение которых не предусмотрена частями 1 - 2.1 данной статьи).

Таким образом, дистанционная продажа алкогольной продукции является видом деятельности, запрещенным законодательством Российской Федерации.

С учетом изложенного, Комиссия считает, что независимо от наличия или отсутствия выявленных фактов фактического осуществления ООО «Евростандарт» дистанционной продажи алкогольной продукции с использованием иных Интернет-сайтов, реклама, содержащая предложение оказания таких услуг, запрещенных законодательством, не должна была размещаться в сети Интернет, в том числе на Интернет-сайте www.1кеговый.рф.

В соответствии с частями 6,7 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель и рекламораспространитель.

Статьей 3 Федерального закона «О рекламе» установлено, что рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, а рекламораспространителем лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламораспространителем рассматриваемой рекламы следует признать ООО

«ЕвроСтандарт» администратора домена lкеговый.рф, осуществляющего услуги модерации и наполнение сайта информацией.

Согласно пункту 1.1. Правил регистрации доменных имен в доменах .RU и .RF, утвержденных решением АНО «Координационный центр национального домена сети Интернет» № 2011-18/81 от 05.10.2011 (далее – Правила регистрации) администратор – пользователь, на имя которого зарегистрировано доменное имя в Реестре, администрирование – осуществление администратором прав и обязанностей, установленных настоящими Правилами регистрации.

В силу пункта 2.13 Правил регистрации, если для целей регистрации и/или администрирования доменного имени пользователь вступает в договорные отношения с третьими лицами (посредниками), то взаимные права и обязанности пользователя и регистратора, предусмотренные Правилами и условиями оказания услуг регистратора, возникают с момента получения регистратором заявки пользователя. При этом все риски, связанные с ненадлежащими действиями или бездействием посредника, лежат на пользователе, если оно не установлено действующим законодательством.

Ответственность за содержание информации на Интернет-ресурсе несет администратор доменного имени. Данная позиция подтверждается судебной практикой, например, по делу № А40-27253/11.

Материалами дела установлено, что администратором доменного имени lкеговый.рф с 13 сентября 2013 года является ООО «ЕвроСтандарт». Доказательства передачи ООО «ЕвроСтандарт» права администрирования иному лицу не представлены.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 33 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган вправе выдавать рекламоделателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Поскольку распространение рекламы по состоянию на 11.11.2015 прекращено, что подтверждается актом осмотра Интернет-сайта www.lкеговый.рф, выполненного специалистами Челябинского УФАС России, необходимость в выдаче предписания отсутствует.

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 ненадлежащей рекламную информацию: «Доставка алкоголя...

Магазин «Первый Кеговый» предлагает новую услугу- доставка алкоголя по нужному адресу... доставка пива, доставка водки, доставка вина... Особым отличием от других магазинов является то, что можно заказать разливное пиво на дом...», размещенную 21 сентября 2015 года на Интернет-сайте www.1кеговый.рф, поскольку в ней нарушены требования пункта 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Челябинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ООО «ЕвроСтандарт» и его должностного лица.

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

Решение изготовлено в полном объеме 13 января 2016 года.