

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 4-05/104

15 января 2014 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, рассмотрев дело № 4-05/104 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы доставки воды при дистанционном способе ее продажи с нарушением требований статьи 8 ФЗ «О рекламе»,

в присутствии представителей ЗАО «Хабаровскавтотехобслуживание» и ЗАО «Фоксэль»,

УСТАНОВИЛА:

Хабаровским УФАС России 15 октября 2013 года отслежена следующая наружная реклама (растяжка над проезжей частью дороги): *«Заправься водой на АЗС быстро и удобно. Серебряный родник. Вода на все времена. Доставка воды 41-60-60»*, распространяемая по адресу г. Хабаровск, ул. Воронежская - Шелеста № 2 со стороны центра, «Сторона «А».

Реклама направлена на привлечение внимания потребителя к продаже питьевой воды «Серебряный родник» дистанционным способом продажи по указанному телефону доставки.

В статье 497 ГК РФ (часть 2) дано определение дистанционного способа продажи, в соответствии с которым договор розничной купли-продажи может быть заключен на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, буклетов, проспектов, 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).

Таким образом, данный договор характеризуется двумя отличительными признаками: во-первых, отсутствие прямого, непосредственного контакта потребителя с товаром либо с его образцом до заключения договора и в момент его заключения, и во-вторых, определение ознакомления с товаром (каталоги, буклеты, проспекты, фотоснимки, средства связи и т.д.).

Согласно Правилам продажи товаров дистанционным способом, утвержденным Постановлением Правительства РФ № 612 от 27.09.2007г., продажа товаров дистанционным способом - это 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 иным способом, исключающим возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора.

В соответствии с п.20 данных Правил, договор считается заключенным с момента выдачи покупателю товарного или кассового чека либо иного документа, подтверждающего оплату товара или сообщения о намерении покупателя приобрести товар.

Из указанной нормы права следует, что момент заключения договора розничной купли-продажи при дистанционном способе продажи не ставится в зависимость от момента оплаты товара и выдачи чека, а определяется моментом сообщения покупателем продавцу своего намерения приобрести товар.

В части 3 ст. 497 ГК РФ определен момент исполнения договора розничной купли-продажи, заключенного дистанционным способом продажи: договор считается исполненным с момента доставки товара, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором.

Указанная реклама знакомит покупателя с описанием товара исключая возможность непосредственного ознакомления с товаром либо образцом товара при заключении договора, заключаемого посредством получения продавцом сообщения по телефону о намерении потребителя приобрести товар.

Таким образом, рассматриваемая реклама является рекламой товаров при дистанционном способе их продажи.

В соответствии со ст. 8 ФЗ «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.

Однако в нарушение требований ст. 8 распространяемая реклама не содержит сведений о наименовании, месте нахождения, государственном регистрационном номере записи о создании юридического лица, либо сведений о фамилии, имени, отчестве, основном государственном регистрационном номере индивидуального предпринимателя, осуществляющего продажу товаров дистанционным способом.

Реклама в указанной части признается ненадлежащей.

В процессе рассмотрения дела представитель ЗАО «Хабаровскавтотехобслуживание» не согласилась с выявленным нарушением, пояснив, что согласно условиям договора № 51х/57А от 01.07.2012 г. Общество осуществляет подготовку и размещение наружной рекламы ЗАО «Фоксэль».

Продажа воды осуществляется не дистанционным способом, а через стационарную сеть АЗС в порядке розничной купли-продажи т.е. путем непосредственного ознакомления покупателя с товаром, а именно: на АЗС находятся бутылки с водой и каждый желающий может их приобрести. Лица, с кем заключены договоры купли-продажи воды, могут обменивать свои пустые бутылки на полные, доплатив определенную сумму, либо непосредственно на АЗС, либо позвонив по указанному телефону.

Довод Комиссией не принимается по следующим основаниям.

Комплексный характер рекламы не исключает соблюдение нормативных требований в отношении объекта рекламирования. Реклама предназначена для неопределенного круга лиц, в том числе для пешеходов и водителей, не имеющих намерение посещать АЗС, а принимающих условия рекламного предложения по доставке. Кроме того, на сайте рекламодателя www.foksel.ru (ЗАО «Фоксэль») размещена информация по способам доставки воды: 1) доставка по звонку, которая предполагает доставку на следующий рабочий день, после звонка, оплата производится за каждый заказ; 2) регулярная доставка-доставка по договору, которая предусматривает договорные отношения, доставка осуществляется по графику на следующий день после оформления заказа; 3) экспресс-доставка в течение 1-2 часов после размещения заказа. Таким образом, ЗАО «Хабаровскавтотехобслуживание» рекламирует продажу воды дистанционным способом

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за данное нарушение несет рекламораспространитель.

Установлено, что рекламораспространителем является ЗАО «Хабаровскавтотехобслуживание»

Данный факт подтверждается договором № 5 аренды рекламной конструкции от 01.07.2009 г., заключенным между ООО «Главная дорога» и ЗАО «Хабаровскавтотехобслуживание», приложениями № 1 от 01.07.2009 г., № 2 от 01.01.2010 г., № 3 от 19.05.2010 г., № 4 от 31.12.2010 г., № 5 от 31.12.2011 г., дополнительным соглашением № 1 к договору от 01.01.2010 г., актами приема-передачи рекламной конструкции № 1 от 01.07.2009 г., № 2 от 19.05.2010 г., № 35 от 28.02.2013 г., платежными поручениями об оплате за аренду рекламной конструкции № 75 от 19.10.2012 г., № 110 от 30.11.2012 г., № 661 от 30.04.2013 г., договором на оказание маркетинговых услуг и услуг в области рекламы № 51х/57А от 01.07.2012 г., заключенным между ЗАО «Хабаровскавтотехобслуживание» и ЗАО «Фоксэль».

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 рекламу: *«Заправься водой на АЗС быстро и удобно. Серебряный родник. Вода на все времена. Доставка воды 41-60-60»*, распространенную ЗАО «Хабаровскавтотехобслуживание» в г. Хабаровске по ул. Воронежская - Шелеста № 2 со стороны центра, «Сторона «А», поскольку в ней нарушены требования статьи 8 ФЗ «О рекламе».

2. Обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ЗАО «Хабаровскавтотехобслуживание» не выдавать в связи демонтажом рекламы.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского 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 15 января 2014 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (в трехмесячный срок).