

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

– заместитель руководителя управления.

Члены Комиссии:

– главный специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

– ведущий специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 027/05/8-828/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения – ООО «ПАНДА» (ИНН 2724236188 место нахождения: 680022 г. Хабаровск, ул. Железнодорожная, д. 71) рекламы, нарушающей требования статьи 8 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

в отсутствие ООО «Панда», надлежащим образом извещенного о дате и времени рассмотрения дела, заявившего ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие (вх. № 4/14375 от 21.11.2019),

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением требований рекламного законодательства Хабаровским УФАС России 04 октября 2019 года отслежена наружная реклама следующего содержания: *«КУНГ-ФУ ПАНДА. Китайская и японская кухня. ДОСТАВКА 204-206»*, размещенная на фасаде здания, расположенного по ул. Большая – 128 в г. Хабаровске.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «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.

Из содержания вышеуказанной информации следует, что таковая по своему содержанию и целевой направленности является рекламой, так как адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (к китайской, японской кухне и телефонному оператору, осуществляющему их доставку), формирование и поддержание интереса к нему.

Реализация блюд посредством телефонной связи или Интернета осуществляется в рамках договора розничной купли-продажи и подпадает под понятие дистанционный способ продажи.

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 продажи, утвержденным Постановлением Правительства РФ № 612 от 27.09.2007 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 исключает возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении договора, заключаемого посредством получения продавцом сообщения по телефону о намерении покупателя приобрести товар.

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

В соответствии с требованиями статьи 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 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.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований статьи 8 Закона несет рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований статьи 8 Закона несет рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ходе подготовки материалов дела Хабаровским УФАС России сделан запрос в департамент муниципальной собственности администрации г. Хабаровска (исх. № 4/10059 от 04.10.2019) о предоставлении сведений о владельце вышеназванной рекламной конструкции с приложением разрешительной документации.

В соответствии с ответом на запрос (вх. № 4/12689 от 15.10.2019) – рекламная конструкция, на фасаде здания, расположенного по ул. Большая – 128 в г. Хабаровске установлена и эксплуатируется ООО «ПАНДА» (ИНН 2724236188) без разрешения, выдаваемого администрацией г. Хабаровска.

Таким образом, одновременно и рекламодателем, и рекламораспространителем вышеуказанной рекламы, является ООО «ПАНДА» (ИНН 2724236188 место нахождения: 680022 г. Хабаровск, ул. Железнодорожная, д. 71).

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, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания – «КУНГ-ФУ ПАНДА. Китайская и японская кухня. ДОСТАВКА 204-206», размещенную на фасаде здания, расположенного по ул. Большая – 128 в г. Хабаровске, поскольку в ней нарушены требования статьи 8 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «ПАНДА» обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства.

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 21 ноября 2019 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (в трехмесячный срок).