

РЕШЕНИЕ

по делу № 03-18/58-2012

29 декабря 2012 года

г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения объявлена 25 декабря 2012 года

Решение изготовлено в полном объеме 29 декабря 2012 года

Комиссия Марийского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя - начальник отдела Хасанов;

член Комиссии – ведущий специалист – эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Тупицына;

член Комиссии – специалист - эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Буркова;

рассмотрев дело № 03-18/58-2012 по признакам нарушения статьи 8 Федерального закона от 13 марта 2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выразившегося в размещении в газете «Ва-Банкъ» от 06 августа 2012 года № 8 (8) на стр. 7 рекламы «Professional Cosmetics», предусматривающей дистанционный способ продажи товаров, без указания сведений о продавце товара, в присутствии лиц, участвующих в деле:

Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

ООО УК «Арена-Капитал» - представитель по доверенности исх. № 3 от 06.11.2012 г.

УСТАНОВИЛА:

В Марийское УФАС России поступило заявление К., указывающее на признаки нарушения Закона о рекламе.

В газете «Ва-Банкъ» от 06 августа 2012 года № 8 (8) на стр. 7 была размещена реклама «Professional Cosmetics». Данная реклама содержит упоминание информации следующего характера: «Федеральный Интернет-магазин профессиональной косметики», «Доставка по городу в течение часа».

Указанная информация позволяет сделать вывод, что в данном случае имеет место реклама товаров при дистанционном способе их продажи.

Определением от 12 ноября 2012 года было возбуждено дело № 03-18/58-2012 по признакам нарушения статьи 8 Федерального закона «О рекламе» в отношении ООО УК «Арена-Капитал».

Из письменных объяснений ООО УК «Арена-Капитал» от 08.11.2012 г. следует, что ООО УК «Арена-Капитал» заключило договор № 002 от 06 июля 2012 года с ООО «ДеАль» на размещение рекламы в газете. Согласно п. 1.1. Договора ООО УК «Арена-Капитал» размещает рекламу ООО «ДеАль» в издаваемом информационно-рекламном еженедельнике «Ва-Банк».

В газете «Ва-Банк» от 06 августа 2012 года № 8 (8) на стр. 7 была распространена реклама «Professional Cosmetics».

С учетом статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем данной рекламы было ООО «ДеАль», рекламопроизводителем и рекламораспространителем было ООО УК «Арена-Капитал».

Заявка на размещение рекламы была сделана устно. Согласование макетов рекламы происходило устно и в виде электронной переписки, которая в связи со сбоем операционной системы была удалена.

ИП В. в письменных объяснениях от 24.10.2012 г. исх. № 11 пояснила, что размещение рекламы в газете «Ва-Банк» от 06 августа 2012 года № 8 (8) на странице 7 производилось ООО «ДеАль», о чем свидетельствует заключенный договор между ООО УК «Арена-Капитал» и ООО «ДеАль». Оригинал макета рекламного объявления, опубликованного в газете «Ва-Банк», разрабатывался ООО УК «Арена-Капитал». Услуги, описываемые в рекламном сообщении по обучению в форме курсов повышения квалификации, оказывает ООО «ДеАль».

Из письменных объяснений ООО «ДеАль» от 24.10.2012 года исх. № 2 следует, что рекламодателем рекламного объявления, размещенного в газете «Ва-Банк» от 06 августа 2012 года № 8 (8) на странице 7 является ООО «ДеАль», рекламопроизводителем и рекламораспространителем является ООО УК «Арена-Капитал». Заявка на рекламу была сделана предварительно ООО «ДеАль» по телефону и окончательно при заключении договора № 002 от 06 июля 2012 года. ООО «ДеАль» был ознакомлен с ходом подготовки рекламы в газете «Ва-Банк». Оригинал макета рекламного объявления, опубликованного в газете «Ва-Банк» № 8 (8) разрабатывался ООО УК «Арена-Капитал». Окончательный вариант рекламы для согласования ООО «ДеАль» не предоставлялся. Поскольку окончательный вариант рекламы для согласования ООО «ДеАль» не предоставлялся, то ООО «ДеАль» не может судить о внесенных ООО УК «Арена-Капитал» изменениях в текст рекламы.

Услуги, описываемые в рекламном сообщении, являются услугами по ведению образовательной деятельности (обучение в форме курсов повышения квалификации). Услуги по образовательной деятельности указанной в рекламе оказываются ООО «ДеАль». Реклама продажи товаров в рекламе не предусматривалась.

ИП В. в письменных пояснениях от 23.11.2012 года исх. № 17 пояснила, что она оказывает услуги по продаже «Профессиональной косметики» в магазине по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Красноармейская, 88 или же в Федеральном интернет-

магазине профессиональной косметики по адресу: www.profkosmo.ru.

Заслушав объяснения лиц участвующих в деле и изучив представленные документы и материалы, Комиссия Марийского УФАС России установила следующее.

Антимонопольным органом установлено и подтверждается материалами дела, что рекламодателем рассматриваемой рекламы «Professional Cosmetics» является ООО «ДеАЛЬ».

Рекламопроизводителем и рекламораспространителем является ООО УК «Арена-Капитал».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе, реклама – информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе, объект рекламирования - 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.

Информация, размещенная в газете «Ва-Банкъ», является рекламой:

- распространяется посредством размещения в средствах массовой коммуникации – в газете «Ва-Банкъ»;
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования («Professional Cosmetics», продукции реализуемой дистанционным способом ИП В., и Академии красоты «ДеАЛЬ», услугам по обучению, оказываемым ООО «ДеАЛЬ»);
- направлена на формирование и поддержание интереса к объекту рекламирования и его продвижения на рынке;
- адресована неопределенному кругу лиц. Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Антимонопольным органом установлено, что в газете «Ва-Банкъ» от 06 августа 2012 года № 8 (8) на стр. 7 размещена реклама «Professional Cosmetics», предусматривающая дистанционный способ продажи товаров (профессиональной косметики, инструментов, аксессуаров, электрических приборов, оборудования). Данная реклама содержит упоминание информации следующего характера: «Федеральный Интернет-магазин профессиональной косметики», «Доставка по городу в течение часа».

В ходе рассмотрения дела было установлено, что доставка заказа осуществляется индивидуальным предпринимателем В.

ИП В. зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя _____

Местонахождение торговой точки, где можно ознакомиться с ассортиментом, выбрать и приобрести товар, - г. Йошкар-Ола, ул. Красноармейская, д. 88 или же в Федеральном интернет – магазине профессиональной косметики по адресу: www.profkosmo.ru. Любое лицо, ознакомившись с рекламным сообщением, может ознакомиться с ассортиментом предлагаемых товаров. Согласно текста рекламного сообщения затем можно заказать продукцию по телефону. В рекламном сообщении указано, что осуществляется доставка по городу в течение часа.

Указанная информация позволяет сделать вывод, что в данном случае имеет место реклама товаров при дистанционном способе их продажи.

Согласно пункту 1 статьи 26.1 Федерального закона от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» дистанционным способом продажи товара считается заключение договора розничной купли-продажи 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.

Порядок продажи товаров дистанционным способом регулируется Правилами продажи товаров дистанционным способом, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 № 612 (далее - Правила).

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.

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, исключаящими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара).

В силу пункта 3 статьи 497 ГК РФ, 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.

В соответствии с частью 11 статьи 5 Закона о рекламе при производстве, распространении и размещении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации.

Согласно статье 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.

В нарушение указанной нормы закона, в рекламе «Professional Cosmetics» отсутствует: фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, а именно ИП В. как непосредственном продавце профессиональной косметики.

В размещенной рекламе указано ОГРН ООО «ДеАль», однако ООО «ДеАль» оказывает услуги по обучению и не является продавцом профессиональной косметики.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе ненадлежащая реклама – это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Таким образом, реклама «Professional Cosmetics» является ненадлежащей.

В соответствии со статьей 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение статьи 8 Закона о рекламе несет рекламодатель, рекламораспространитель и рекламопроизводитель в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Согласно статье 3 Закона о рекламе рекламодатель – это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Из договора № 002 о размещении рекламы в газете от 06 июля 2012 года, заключенного между ООО УК «Арена-Капитал» и ООО «ДеАль», следует, что в соответствии с пунктом 1.1. указанного договора исполнитель (ООО УК «Арена-Капитал») размещает рекламный модуль или статью (далее по тексту – Реклама) заказчика (ООО «ДеАль») в издаваемом исполнителем информационно-рекламном еженедельнике «Ва-Банкъ Йошкар-Ола» или в его рекламных приложениях.

Из письменных объяснений ООО «ДеАль» от 24.10.2012 года исх. № 2 следует, что оригинал макета рекламного объявления, опубликованного в газете «Ва-Банкъ» № 8 (8) разрабатывался ООО УК «Арена-Капитал», окончательный вариант рекламы для согласования ООО «ДеАль» не предоставлялся.

Антимонопольным органом установлено, что оригинал макета, размещенный в газете «Ва-Банкъ» № 8 (8) от 06 августа 2012 года, не соответствует требованиям Закона о рекламе, а именно не содержит сведения о продавце товара: фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

Представитель ООО УК «Арена-Капитал» пояснил, что факт распространения рекламы «Professional Cosmetics» был. Макет рекламы не согласовывался с ООО «ДеАль», указав, что это вина работников ООО УК «Арена-Капитал», которые в настоящее время уже не работают.

Следовательно, нарушение требований статьи 8 Закона о рекламе произошло по вине рекламораспространителя ООО УК «Арена-Капитал».

На момент рассмотрения дела, ООО УК «Арена-Капитал» сообщило, что нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе прекращено, реклама более не распространяется.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 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 «Professional Cosmetics», размещенную в газете «Ва-Банкъ» от 06 августа 2012 года № 8 (8) на стр. 7, содержащую информацию следующего характера: «Федеральный Интернет-магазин профессиональной косметики», «Доставка по городу в течение часа», в виду нарушения требований статьи 8 Федерального закона от 13 марта 2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. ООО УК «Арена-Капитал» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Марийского УФАС России для возбуждения дел об административном правонарушении в соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

Хасанов

Члены Комиссии

Тупицына

Буркова