

ООО «Мир Дерева»

170001, Тверская обл., г. Тверь,

проспект Калинина, д. 15,

стр. 1, оф. 3207

ООО «ДРИМ Вижн»

150000, г. Ярославль,

ул. Рыбинская, д. 40.

ИП <...>

ООО «Экострой»

Московский пр-т, д. 139, пом. 6

г. Ярославль, 150048

ООО «Лесторг»

пр-т Машиностроителей, д. 83, оф. 39

г. Ярославль, 150008

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 04-01/34-17

«19» октября 2017 года г. Ярославль

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

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Матяшевская М.И.

члены Комиссии: начальник отдела контроля органов власти и рекламы Гудкевич Е.В., главный специалист-эксперт Солодяшкина С.Д., ведущий специалист-эксперт Семенюк А.В.,

рассмотрев дело № 04-01/34-17 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту размещения ненадлежащей наружной рекламы торгового комплекса строительных материалов «Мир дерева»,

в присутствии лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ООО «Мир Деревя» в лице директора <...>, ООО «ДРИМ Вижн» в лице представителя по доверенности <...>, ИП <...> в лице представителя по доверенности <...>,

УСТАНОВИЛА:

Заинтересованные лица ООО «Экострой» и ООО «Лесторг» надлежащим образом извещены о дате, времени и месте рассмотрения дела, на заседание Комиссии уполномоченных на участие в рассмотрении дела представителей не направили, представили письменные пояснения (вх. №№ 10723, 10724 от 09.10.2017 г.)

В соответствии с пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 г. № 508, принято решение о рассмотрении дела в отсутствие представителей ООО «Экострой» и ООО «Лесторг».

В соответствии с пунктом 3.44 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных приказом ФАС России от 23.11.2012 .№ 711/12, в заседании Комиссии был объявлен перерыв с 12.10.2017 по 19.10.2017.

Дело возбуждено по признакам нарушения статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее ФЗ «О рекламе»), поскольку в рассматриваемой рекламе товаров при дистанционном способе их продажи отсутствуют сведения о продавце таких товаров.

ООО «Мир дерева» с вменяемым нарушением не согласно. Представитель общества в письменных пояснениях (вх. .№ 9630 от 08.09.2017 г.), а также на заседаниях Комиссии 11.09.2017 и 12.10.2017 пояснил следующее. В соответствии со ст. 493 ГК РФ договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара. На указанном в рекламе сайте предусмотрена только возможность заказа товара для резервирования его на складе продавца, возможность онлайн-оплаты товара отсутствует. После процедуры резервирования товара покупатель самостоятельно обращается на территорию торгового комплекса в торгующие организации (ООО «Экострой», ООО «Лесторг») для оплаты и получения товара,

либо пользуется транспортными услугами третьих лиц для доставки товара. Доставка товара осуществляется в присутствии представителя продавца, имеющего при себе кассовый аппарат. После приемки товара покупатель осуществляет его оплату, и продавец выдает покупателю кассовый чек. В обоих случаях покупатель имеет возможность ознакомиться с товаром до его оплаты, т. е. до заключения договора розничной купли-продажи. На основании изложенного, по мнению представителя ООО «Мир дерева», данный способ продажи не является дистанционным и на данную рекламу положения статьи 8 ФЗ «О рекламе» не распространяются.

В связи с представленными ООО «Мир дерева» сведениями в ходе рассмотрения дела на заседании от 11.09.2017 Комиссией Ярославского УФАС России в рассматриваемой рекламе усмотрены также признаки нарушения пункта 4 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», согласно которому недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об условиях приобретения товаров.

Согласно позиции ООО «ДРИМ Вижн», изложенной на заседаниях Комиссий от 11.09.2017 и 12.10.2017 и в письменных пояснениях (вх. № 9601 от 07.09.2017), общество не считает себя рекламодателем рассматриваемой рекламы, поскольку поиск рекламодателей, изготовление рекламных материалов и демонстрацию (монтаж и замену) рекламных материалов осуществляет ИП <...> в рамках заключенного с ней агентского договора. По мнению ООО «ДРИМ Вижн», рекламодателем в данном случае является ИП <...>

Представитель ИП <...> на заседаниях Комиссии от 11.09.2017 и 12.10.2017 и в письменных пояснениях (вх. № 9587 от 07.09.2017 г.) указала, что при ознакомлении с макетом рекламы индивидуальный предприниматель выяснила у ООО «Мир Дерева», что общество не осуществляет дистанционную продажу товаров, в связи с чем нарушения законодательства о рекламе индивидуальный предприниматель не увидела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Отделом контроля органов власти и рекламы Ярославского УФАС России в ходе осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе 23 июня 2017 г. выявлено размещение на рекламной конструкции, расположенной по адресу: г. Ярославль, ул. Урочская, вблизи дома № 29, информации следующего содержания: «Торговый комплекс строительных материалов МИР ДЕРЕВА. www.mdyaar.ru КУПИ online. г. Ярославль, проезд Связистов, д. 7».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, распространяемая 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.

Указанная выше информация обладает всеми вышеперечисленными признаками и, следовательно, является рекламой. Реклама содержит указание на возможность приобретения предлагаемых торговым комплексом «Мир Дерева» товаров «онлайн» на сайте www.mdyaar.ru.

Комиссия Ярославского УФАС России критически относится к доводам ООО «Мир Дерева» об отсутствии дистанционного способа продажи по следующим основаниям.

В силу пункта 2 статьи 497 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что 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, исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара).

В соответствии с пунктом 2 Правил продажи товаров дистанционным способом, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 № 612, под продажей товаров дистанционным способом понимается 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.

Аналогичное определение продажи товаров дистанционным способом приведено в статье 26.1 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 N 2300-1 "О защите прав потребителей".

Согласно пункту 20 Правил продажи товаров дистанционным способом 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.

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

Кроме того, в соответствии с пунктом 3 статьи 497 Гражданского кодекса Российской Федерации с момента доставки товара в место, указанное в таком договоре, договор розничной купли-продажи, заключенный дистанционным способом продажи товара, считается исполненным.

Согласно акту осмотра интернет-сайта www.mdyar.ru от 01.09.2017 г. на сайте представлен каталог товаров, содержащий описание и цены товаров. На сайте предусмотрена возможность добавить выбранный товар в необходимом количестве в корзину и оформить заказ. При этом у покупателя имеется возможность выбора способа получения товара: заказать доставку или забрать товар самостоятельно.

Таким образом, приобретение товаров осуществляется в следующей последовательности: ознакомление покупателя с описанием товара и ценой на сайте; оформление заказа; доставка заказа либо обращение в магазин в случае самовывоза; приемка товара потребителем по количеству и качеству; оплата товара и выдача подтверждающего документа.

На основании изложенного решение о совершении покупки и выборе конкретного товара из представленного ассортимента покупатель принимает до оформления заказа, его доставки и оплаты. Доставка, либо получение выбранного потребителем товара осуществляется согласно оформленному заказу.

До оформления заказа у покупателя отсутствует возможность непосредственного ознакомления с товаром либо его образцом.

На основании изложенного Комиссия Ярославского УФАС России пришла к выводу о том, что порядок покупки товаров, представленных на указанном в рекламе сайте www.mdyar.ru, отвечает всем признакам дистанционного способа продажи и, следовательно, к указанной рекламе применяются требования статьи 8 ФЗ «О рекламе».

В соответствии со статьей 8 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – 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.

Согласно представленным ООО «Мир Деревя» сведениям реализацию представленных на сайте www.mdyar.ru товаров осуществляют ООО «Лесторг» и ООО «Экострой», являющиеся субарендаторами торговых площадей в торговом комплексе «Мир Деревя», расположенном по адресу: г. Ярославль, ул. Связистов, д. 7. Данная информация подтверждается пояснениями ООО «Лесторг» и ООО «Экострой».

Вместе с тем, в рекламе отсутствует информация о наименовании, месте нахождения и государственном регистрационном номере записи о создании юридического лица, осуществляющего продажу товаров дистанционным способом, что является нарушением требований статьи 8 ФЗ «О рекламе».

Согласно частям 6, 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 8 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель и рекламодатель и рекламодатель и рекламодатель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Пункт 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определяет рекламодателя как лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На основании части 1 статьи 19 ФЗ «О рекламе» рекламодателем

наружной рекламы с использованием щитов, стендов, строительных сеток, перетяжек, электронных табло, проекционного и иного предназначенного для проекции рекламы на любые поверхности оборудования, воздушных шаров, аэростатов и иных технических средств стабильного территориального размещения, монтируемых и располагаемых на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, является владельцем рекламной конструкции, то есть собственником рекламной конструкции либо иное лицо, обладающее вещным правом на рекламную конструкцию или правом владения и пользования рекламной конструкцией на основании договора с ее собственником.

На основании разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции № 075/16 от 29.06.2016 г. владельцем рекламной конструкции, расположенной по адресу: г. Ярославль, ул. Урочская, вблизи дома № 29, является ООО « ДРИМ Вижн».

Между ООО «ДРИМ Вижн» и индивидуальным предпринимателем <...> заключен агентский договор б/н от 29.06.2017 г. Согласно условиям договора ООО «ДРИМ Вижн» поручило, а ИП <...> обязалась заключить договоры на размещение рекламных плакатов рекламодателей на рассматриваемой рекламной конструкции (п. 2.1. Договора).

Заключенный между ООО « ДРИМ Вижн» и ИП <...> договор от 29.06.2016 г. по своей правовой природе является агентским и в соответствии с действующим гражданским законодательством не влечет возникновение у агента каких-либо вещных прав в отношении рекламной конструкции. Данное положение содержится и в пункте 1.2. агентского договора.

Рассматриваемая реклама размещалась на основании договора № 1-Р/16 от 09.08.2016 г., заключенного между ИП <...> и ООО «Мир Дерева». Рекламный баннер был предоставлен обществом для размещения в готовом виде. Услуги по размещению рекламы приняты и оплачены ООО «Мир Дерева», что подтверждается актом о приемке выполненных работ № 12235 от 30.06.2017 г. и приходным кассовым ордером № 74 от 05.06.2017 г.

Таким образом, в соответствии с пунктами 5, 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Мир Дерева», рекламораспространителем - ООО «ДРИМ Вижн».

Наличия нарушения требований пункта 4 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» Комиссией не установлено.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42, 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «Торговый комплекс строительных материалов МИР ДЕРЕВА. www.mdyar.ru КУПИ online. г. Ярославль, проезд Связистов, д. 7», размещенную на рекламной конструкции по адресу: г. Ярославль,

ул. Урочская, вблизи дома № 29, поскольку нарушены требования статьи 8
Федерального закона «О рекламе».

Выдать ООО «Мир Дерева» и ООО «ДРИМ Вижн» предписание о прекращении
нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ярославского
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 «01» ноября 2017 года. Решение может быть
обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198
Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии _____ М.И. Матяшевская

Члены Комиссии _____ Е.В. Гудкевич

_____ А.В. Семенюк

_____ С.Д. Солодяшкина

ООО «Мир Дерева»

170001, Тверская обл., г. Тверь,

проспект Калинина, д. 15,

стр. 1, оф. 3207

ООО «ДРИМ Вижн»

150000, г. Ярославль,

ул. Рыбинская, д. 40.

ПРЕДПИСАНИЕ по делу № 04-01/34-17
О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«19» октября 2017 года г. Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Матяшевская М.И.

члены Комиссии: начальник отдела контроля органов власти и рекламы Гудкевич Е.В., главный специалист-эксперт Солодяшкина С.Д., ведущий специалист-эксперт Семенюк А.В.,

на основании своего решения от «19» октября 2017 года по делу № 04-01/34-17 о признании ненадлежащей рекламы: «Торговый комплекс строительных материалов МИР ДЕРЕВА. www.mdysar.ru КУПИ online. г. Ярославль, проезд Связистов, д. 7», размещенной на рекламной конструкции по адресу: г. Ярославль, ул. Урочская, вблизи дома № 29, поскольку в ней нарушены требования статьи 8 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ООО «Мир Дерева» (170001, Тверская обл., г. Тверь, проспект Калинина, д. 15, стр. 1, оф. 3207) в 5-дневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а

именно: прекратить размещение рекламы товаров при дистанционном способе их продажи без указания сведений 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).

ООО «Мир Дерева» (170001, Тверская обл., г. Тверь, проспект Калинина, д. 15, стр. 1, оф. 3207) представить в Ярославское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до «27» ноября 2017 года.

ООО «ДРИМ Вижн» (150000, г. Ярославль, ул. Рыбинская, д. 40) в 5-дневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы товаров при дистанционном способе их продажи без указания сведений 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).

ООО «ДРИМ Вижн» (150000, г. Ярославль, ул. Рыбинская, д. 40) представить в Ярославское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 2 настоящего предписания до «27» ноября 2017 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии _____ М.И. Матяшевская

Члены Комиссии _____ Е.В. Гудкевич

_____ А.В. Семенюк

_____ С.Д. СОЛОДЯШКИНА