

РЕШЕНИЕ

по делу № 03-18/49-2012

12 ноября 2012 года

г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения объявлена 07 ноября 2012 года

Решение изготовлено в полном объеме 12 ноября 2012 года

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

председатель Комиссии – заместитель руководителя - начальник отдела Куканова;

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

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

рассмотрев дело № 03-18/49-2012 по признакам нарушения статьи 8 Федерального закона от 13 марта 2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выразившееся в размещении в газете «Ваш новый день» от 28 июля 2012 года № 29 (622) на стр. 8 рекламы «Professional Cosmetics», предусматривающей дистанционный способ продажи товаров, в присутствии лиц, участвующих в деле:

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

ООО «Витрина плюс» - представитель по доверенности № 01/11 от 01.11.2012 г.

Заинтересованное лицо: ИП В.

УСТАНОВИЛА:

В Марийское УФАС России поступило заявление К., указывающее на признаки нарушения Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».

В газете «Ваш новый день» от 28 июля 2012 года № 29 (622) на стр. 8 была размещена реклама «Professional Cosmetics». Данная реклама содержит упоминание информации следующего характера: «Федеральный Интернет-магазин профессиональной косметики», «Можно заказать продукцию, находясь «В контакте» или по телефону», «Доставка в течение часа», «Доставка товаров осуществляется в любой регион России».

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

Определением от 15 октября 2012 года было возбуждено дело № 03-18/49-2012 по признакам нарушения статьи 8 Федерального закона «О рекламе» в отношении ООО «Витрина плюс».

Из письменных объяснений ООО «Витрина плюс» от 26.09.2012 г. исх. № 121 следует, что ИП В. является рекламодателем, о чем свидетельствует договор № ВПН000000867 от 11.05.2012 г. ООО «Витрина плюс» является рекламопроизводителем, поскольку общество готовило макет к печати, и рекламораспространителем согласно статье 3 Закона о рекламе. Оригинал макета утверждался рекламодателем, все работы по согласованию и утверждению макета проходили у рекламодателя. Готовую рекламу ИП В. согласовала, утвердив макет подписью.

Из письменных объяснений ИП В. от 19.10.2012 г. исх. № 10 следует, что рекламодателем рекламного объявления, размещенного в газете «Ваш новый день» от 28 июля 2012 года № 29 (622) на стр. 8 является ИП В., рекламопроизводителем и рекламораспространителем является ООО «Витрина плюс». Предварительный текст при подаче заявки на изготовление и размещение не предоставлялся. Процедура согласования текста рекламного объявления производилась непосредственно перед публикацией номера газеты «Ваш новый день» от 28 июля 2012 года. Оригинал макета рекламного объявления разрабатывался ООО «Витрина плюс», согласовывался с ИП В., о чем свидетельствует подпись на оригинале макета. Услуги, описываемые в рекламном сообщении по продаже товаров оказывает ИП В. Местонахождение торговой точки, где можно ознакомиться с ассортиментом, выбрать и приобрести товар, - г. Йошкар-Ола, ул. Красноармейская, д. 86 «а» или же в Федеральном интернет – магазине профессиональной косметики по адресу: www.profkosmo.ru. Согласно текста рекламного сообщения затем можно заказать продукцию, находясь в «В контакте» или по телефону.

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 указанная информация размещалась в газете «Ваш новый день» на основании договора № ВПН000000867 от 11 мая 2012 года, заключенного между ООО «Витрина плюс» и ИП В. В соответствии с пунктом 1.1. указанного договора исполнитель (ООО «Витрина плюс») обязуется разместить рекламный материал заказчика (ИП В.) в еженедельной бесплатной рекламно-информационной газете «Ваш новый день», а заказчик обязуется оплатить исполнителю услуги по размещению рекламного материала.

Рекламодателем рассматриваемой рекламы «Professional Cosmetics» является ИП В.

ИП В. зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 20 июля 2000 г. за ОГРНИП _____. Согласно свидетельству о постановке на учет в налоговом органе физического лица по месту жительства на территории Российской Федерации В. имеет ИНН _____.

Рекламопроизводителем и рекламораспространителем является ООО «Витрина плюс».

ООО «Витрина плюс» зарегистрировано в качестве юридического лица за ОГРН _____, ИНН _____. Юридический адрес: _____.

ООО «Витрина плюс» осуществляет следующие виды деятельности: рекламная деятельность, прочая полиграфическая деятельность, прочие виды издательской деятельности и иные виды деятельности.

В силу [статьи 18](#) Закона Российской Федерации от 27.12.1991 г. № 2124-1 «О средствах массовой информации» учредитель утверждает устав редакции и (или) заключает договор с редакцией средства массовой информации.

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 «Ваш новый день», является рекламой:

- распространяется посредством размещения в средствах массовой коммуникации – в газете «Ваш новый день»;
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования («Professional Cosmetics», продукции реализуемой ИП В.);
- 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.

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, исключающими 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.

Антимонопольным органом установлено, что доставка заказа осуществляется индивидуальным предпринимателем В. Местонахождение торговой точки, где можно ознакомиться с ассортиментом, выбрать и приобрести товар, - г. Йошкар-Ола, ул. Красноармейская, д. 86 «а» 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, объем которых превышает 12 000 наименований. Согласно текста рекламного сообщения затем можно заказать продукцию, находясь в «В контакте» или по телефону. В рекламном сообщении указано, что осуществляется доставка в течение часа, доставка товаров осуществляется в любой регион России.

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

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 ИП В. отсутствует: фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

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

Таким образом, реклама ИП В. «Professional Cosmetics» является ненадлежащей.

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

Согласно статье 3 Закона о рекламе рекламодаделец – 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; рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Из договора № ВПН000000867 от 11 мая 2012 года, заключенного между ООО «Витрина плюс» и ИП В. следует, что исполнитель (ООО «Витрина плюс») обязуется разместить рекламный материал заказчика (ИП В.) в еженедельной бесплатной рекламно-информационной газете «Ваш новый день», а заказчик обязуется оплатить исполнителю услуги по размещению рекламного материала.

Процедура согласования текста рекламного объявления производилась непосредственно перед публикацией номера газеты «Ваш новый день» от 28 июля 2012 года. Оригинал макета рекламного объявления разрабатывался ООО «Витрина плюс», согласовывался с ИП В., о чем свидетельствует подпись на оригинале макета.

Антимонопольным органом установлено, что оригинал макета, согласованный ИП В., соответствовал требованиям Закона о рекламе, а именно содержал фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

Однако в газете «Ваш новый день» от 28 июля 2012 года № 29 (622) на стр. 8 реклама «Professional Cosmetics» была размещена без указания фамилии, имени, отчества, основного государственного регистрационного номера записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

Представитель ООО «Витрина плюс» пояснила, что ошибка произошла в результате изменения дизайнером описки в фамилии _____. В файле, который должен был быть отправлен в типографию, было написано _____-. Дизайнер это

заметил и исправил ошибку, написал _____, в связи с этим неправильно поставил слои, текст стал прозрачный, поэтому надпись не напечаталась.

Следовательно, нарушение требований статьи 8 Закона о рекламе произошло по вине рекламораспространителя ООО «Витрина плюс».

На момент рассмотрения дела, доказательств прекращения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ООО «Витрина плюс» представлено не было.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 33 Закона о рекламе антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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 «Ваш новый день» от 28 июля 2012 года № 29 (622) на странице 8, содержащую упоминание информации следующего характера: «Федеральный Интернет-магазин профессиональной косметики», «Можно заказать продукцию, находясь «В контакте» или по телефону», «Доставка в течение часа», «Доставка товаров осуществляется в любой регион России», в виду нарушения требований статьи 8 Федерального закона от 13 марта 2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Витрина плюс» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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.

Члены Комиссии

Буркова

Муравьева