

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Спасская ул., д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03
www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10331/05-2013

12.02.2014

г. Ульяновск

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

<..>
рассмотрев дело № 10331/05-2013 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения на страницах 11 и 37 ежегодного адресно-телефонного справочника «Весь Димитровград» № 6 за 2013 год рекламы «Канцлер», содержащей признаки нарушения статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии представителей:

заявителя - некоммерческого партнерства «Ассоциация Коммуникационных Агентств Ульяновской области» (далее - НП «АКАУ»), расположенного по адресу: 432071, г. Ульяновск, пер. Робеспьера, 2/79 - 74, - представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела партнерство извещено надлежащим образом;

лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- общества с ограниченной ответственностью «Компания Волга-Инфо» (далее - ООО «Компания Волга-Инфо»), расположенного по адресу: 433504, Ульяновская обл., г. Димитровград, пр-т Димитрова, д. 18, - <Г...> (доверенность от 09.01.2014, паспорт);

- индивидуального предпринимателя М. (далее - ИП М.), зарегистрированного по адресу: <...>, - <Г...> (доверенность от 09.01.2014, паспорт);

- индивидуального предпринимателя З. (далее - ИП З.), зарегистрированного по адресу: <...>, - не явился, в материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения предпринимателя о месте и времени рассмотрения дела;

- общества с ограниченной ответственностью Фирма «Канцлер-1» (далее - ООО Фирма «Канцлер-1»), расположенного по адресу: 433513, Ульяновская обл., г. Димитровград, ул. Московская, д. 20, - представитель не явился, в материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения общества о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

Ульяновским УФАС России по заявлению НП «АКАУ» определением от 18.11.2013 по факту распространения в ежегодном адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград» № 6 за 2013 год на странице 11 рекламы «Канцлер» возбуждено дело № 10331/05-2013 по признакам нарушения ст. 8 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве заявителя привлечено НП «АКАУ», в

качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ООО «Компания Волга-Инфо». Рассмотрение дела назначено на 17.12.2013.

На рассмотрение дела 17.12.2013 представитель НП «АКАУ» не явился, в деле имеется ходатайство партнерства о рассмотрении дела № 10331/05-2013 в отсутствие представителя (исх. № 68 от 28.11.2013, вх. № 10904 от 12.12.2013).

В письменных пояснениях (исх. № 213 от 11.12.2013, вх. № 10966 от 13.12.2013) и на заседании Комиссии 17.12.2013 представитель ООО «Компания Волга-Инфо» пояснил, что согласно агентскому договору № 1 от 10.01.2012, заключенному между ИП М.. и ООО «Компания Волга-Инфо», ИП М. при заключении договоров с третьими лицами приобретает права и становится обязанным. По сделкам, совершенным ИП М.. с третьими лицами от своего имени и за счет ООО «Компания Волга-Инфо», ответственность полностью несет предприниматель. ИП М.. и ИП З. заключен договор № 97 от 20.08.2012 на размещение рекламных материалов в адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград» за 2013 год. Что касается содержания рассматриваемой рекламы, то согласно ст. 497 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) и ст. 26.1 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» дистанционный способ продажи имеет место только в том случае, когда осуществляется не просто заказ товара потребителем на основании ознакомления с описанием товара, а именно на этом основании заключается договор купли-продажи. Для того, чтобы договор купли-продажи был заключен, покупателю недостаточно сделать заказ товара по телефону или через сеть Интернет, ему необходимо оплатить товар, а продавцу - передать покупателю чек или иной документ об оплате. В рассматриваемой рекламе не исключается возможность ознакомления покупателя с товаром, так как указан адрес местонахождения магазинов «Канцлер», куда потребитель может прийти и выбрать нужный ему товар и после этого заказать доставку.

Определением от 17.12.2013 срок рассмотрения дела № 10331/05-2013 продлен до 18.02.2014, в связи с необходимостью привлечения к участию в деле в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ИП М.. и ИП З..., а также получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 16.01.2014.

Представитель НП «АКАУ» на заседание Комиссии 16.01.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела партнерство извещено надлежащим образом.

Представитель ООО «Компания Волга-Инфо» на рассмотрении дела 16.01.2014 поддержал доводы, приведенные на предыдущем заседании Комиссии.

Представителем ИП М.. на заседании Комиссии 16.01.2014 сообщено, что ООО «Компания Волга-Инфо» и ИП М.. заключен агентский договор № 1 от 10.01.2012, согласно которому предприниматель обязуется заключать с третьими лицами договоры на размещение рекламных публикаций в издании «Весь Димитровград». В частности, действуя в рамках указанного агентского договора, ИП М. заключил с ИП З.. договор на размещение рекламных материалов № 97 от 20.08.2012 на публикацию в адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград» рекламы «Канцлер». Макет рекламы был изготовлен ИП М.. самостоятельно на основании представленных ИП З.. материалов. Оригинал-макет рекламы сторонами не согласовывался. После выхода издания «Весь Димитровград» ИП З.. отказался осуществлять оплату и подписывать акт выполненных работ, поскольку опубликованный макет рекламы предпринимателя не устроил.

ИП З.. на рассмотрение дела 16.01.2014 не явился, запрошенные определением от 17.12.2013 документы не представлены. В материалах дела отсутствует

документальное подтверждение извещения предпринимателя о месте и времени рассмотрения дела. Определение о продлении срока рассмотрения дела № 10331/05-2013 от 17.12.2013, направленное предпринимателю заказным письмом с уведомлением № 43206869634492, получено лишь по адресу местонахождения одного из магазинов канцелярских товаров «Канцлер» (433508, Ульяновская обл., г. Димитровград, ул. Гагарина, д. 16).

Определением от 16.01.2014 рассмотрение дела № 10331/05-2013 отложено в связи с необходимостью привлечения к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ООО Фирма «Канцлер-1», директором которого является З. (информация об организации с наименованием общество с ограниченной ответственностью «Канцлер» в электронной версии Единого государственного реестра юридических лиц (далее - ЕГРЮЛ) отсутствует). К рассмотрению дело назначено на 12.02.2014.

Представитель НП «АКАУ» на заседание Комиссии 12.02.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела партнерство извещено надлежащим образом.

Представитель ООО «Компания Волга-Инфо» и ИП М. на рассмотрении дела 12.02.2014 поддержал доводы, приведенные на предыдущих заседаниях Комиссии. ИП З. на рассмотрение дела 12.02.2014 не явился, запрошенные определением от 16.01.2014 документы предпринимателем не представлены. В материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения предпринимателя о месте и времени рассмотрения дела. Определение о продлении срока рассмотрения дела № 10331/05-2013 от 16.01.2014 направлено ИП З. по адресу места регистрации предпринимателя заказным письмом с уведомлением № 43206869639329. Однако данное письмо до настоящего времени предпринимателем не получено.

Представитель ООО Фирма «Канцлер-1» на заседание Комиссии 12.02.2014 не явился, запрошенные определением от 16.01.2014 документы обществом не представлены. В материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения общества о месте и времени рассмотрения дела. Определение о продлении срока рассмотрения дела № 10331/05-2013 от 16.01.2014 направлено ООО Фирма «Канцлер-1» по адресу местонахождения общества заказным письмом с уведомлением № 43206869639336. Однако данное письмо до настоящего времени обществом не получено.

Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 10331/05-2013 направлялись ИП З. и ООО Фирма «Канцлер-1» по адресам мест их регистрации, исходя из п. 6 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 (по аналогии права), Комиссия приходит к мнению, что в данном случае нельзя признать извещение о месте и времени рассмотрения дела сторон по делу ненадлежащим из-за неполучения ИП З. и ООО Фирма «Канцлер-1» процессуальных документов, направленных в их адрес.

Исследовав материалы дела № 10331/05-2013, заслушав пояснения представителя лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к выводу о необходимости признать рекламу «Канцлер», размещенную в ежегодном адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград» № 6 за 2013 год на страницах 11 и 37, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение НП «АКАУ» о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (исх. № 41 от 01.10.2013, вх. № 9023 от 15.10.2013). В частности, в обращении указано, что в ежегодном адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград» № 6 за 2013 год на странице 11 размещена реклама ООО «Канцлер», нарушающая ст. 8 Федерального закона «О рекламе».

К обращению приложен экземпляр справочника «Весь Димитровград» № 6 за 2013 год.

Указанная реклама имеет следующее текстовое содержание:

«Общество с ограниченной ответственностью

КАНЦЛЕР

канцтовары и бумага

ОПТОМ и в РОЗНИЦУ

- заключение договоров с организациями

- прием заказов через интернет-магазин

www.office-planet.ru и по телефонам

9-59-30, 9-13-36

Доставка БЕСПЛАТНО!!!».

В левом верхнем углу рекламы приведена пометка черного цвета «Реклама». В правом верхнем углу указаны адреса ООО «Канцлер»: «Королева, 1 «А», Ленина, 18 «А», Гагарина, 16, Западная, 11, Ленина, 35 «В»». В правом нижнем углу рекламы приведено изображение настольного набора для канцелярских товаров на вращающейся основе.

Какая-либо иная информация в рекламе не содержится.

Ульяновским УФАС России также установлено, что схожая реклама размещена и на странице 37 справочника «Весь Димитровград» № 6 за 2013 год. В частности, указанная реклама имеет следующее содержание:

«Общество с ограниченной ответственностью

КАНЦЛЕР

канцтовары и бумага ОПТОМ и в РОЗНИЦУ

- заключение договоров с организациями

- оперативное формирование заказов

- любая форма оплаты (в т.ч. НДС)

- прием заказов через интернет-магазин

www.office-planet.ru и по телефонам

9-59-30, 9-13-36

Доставка БЕСПЛАТНО!!!».

В левом верхнем углу рекламы приведена пометка черного цвета «Реклама». В правом верхнем углу указаны адреса ООО «Канцлер»: «Королева, 1 «А», Ленина, 18 «А», Гагарина, 16, Западная, 11, Ленина, 35 «В»». В правом нижнем углу рекламы приведено изображение настольного набора для канцелярских товаров на вращающейся основе.

Какая-либо иная информация в рекламе не содержится.

Учредителем и издателем ежегодного адресно-телефонного справочника «Весь Димитровград» (свидетельство о регистрации средства массовой информации ПИ № ФС8-0664 от 28.09.2007) является ООО «Компания Волга-Инфо».

Согласно п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «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; 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.

В силу п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» приведенная информация,

размещенная в ежегодном адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград» № 6 за 2013 год, является рекламой, поскольку адресована неопределённому кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования - магазинам «Канцлер», а также товарам, в них реализуемым (в том числе дистанционным способом).

В соответствии со ст. 8 Федерального 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.

Согласно ч. 1 ст. 26.1 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» под дистанционным способом продажи товара понимается 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 способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора.

В соответствии с п. 8 Правил продажи товаров дистанционным способом, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 № 612, продавец должен до заключения договора розничной купли-продажи предоставить покупателю информацию об основных потребительских свойствах товара и адресе (месте нахождения) продавца, о месте изготовления товара, полном фирменном наименовании (наименовании) продавца, о цене и об условиях приобретения товара, о его доставке, сроке службы, сроке годности и гарантийном сроке, о порядке оплаты товара, а также о сроке, в течение которого действует предложение о заключении договора.

Однако, в рассматриваемой рекламе товаров, реализуемых в магазинах «Канцлер» дистанционным способом, отсутствуют сведения о продавце этих товаров, необходимые в соответствии со ст. 8 Федерального закона «О рекламе», а именно, фамилия, имя и отчество индивидуального предпринимателя.

Комиссия не может согласиться с доводами ООО «Компания Волга-Инфо» и ИП М., относительно того, что дистанционный способ продажи имеет место только в том случае, когда осуществляется не просто заказ товара потребителем, а именно на этом основании заключается договор купли-продажи, подразумевающий, кроме всего прочего, оплату товара покупателем и передачу кассового или товарного чека продавцом покупателю.

В соответствии с ч. 3 ст. 497 ГК РФ 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.

Таким образом, отсутствие у продавца чека (кассового или товарного) при передаче покупателю товара, заказанного, в данном случае, по телефону, не отменяет тот факт, что данный способ приобретения товара является дистанционным. Данные действия (бездействия по передаче чека) продавца являются нарушением действующего законодательства Российской Федерации, но подлежат рассмотрению в иной правовой плоскости, и могут послужить

поводом для обращения покупателя в соответствующий контролирующий орган, в частности, налоговый.

Что касается возможности осуществления заказа непосредственно в месте нахождения магазина «Канцлер», поскольку в рекламе содержится ссылка на его адреса, то стоит отметить, что текст рекламы построен таким образом, что из её смысла прямо не следует, что производится доставка только товара, непосредственно выбранного покупателем в магазине «Канцлер». Наоборот, сочетание в рассматриваемой рекламе слова «доставка», номеров телефонов и наименования сайта в сети «Интернет» создаёт в сознании потребителей возможность приобретения продукции, реализуемой магазином «Канцлер», с её доставкой на дом лишь позвонив по указанному в рекламе телефону либо сделав заказ в сети Интернет.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно ч.ч. 6, 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ст. 8 указанного Федерального закона, несут рекламодатель и рекламораспространитель. Рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине (ч. 8 ст. 38 закона).

В соответствии с п.п. 5 - 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводителем - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространителем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ходе рассмотрения дела № 10331/05-2013 установлено, что макет рекламы магазина «Канцлер», размещенной в ежегодном адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград» № 6 за 2013 год, в полном объёме разработан ИП М., которым с ИП З. заключен договор на размещение рекламных материалов № 97 от 20.08.2012. Оригинал-макет спорной рекламы сторонами не согласовывался, акт выполненных работ не подписан, оплата услуг по вышеуказанному договору ИП З. до настоящего времени не произведена.

Публикация рекламы «Канцлер» осуществлена в ежегодном адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград» на основании агентского договора № 1 от 10.01.2012, заключенного между ООО «Компания Волга-Инфо» и ИП М., который принял на себя обязанность по поручению общества заключать с третьими лицами соглашения на публикацию рекламных объявлений этих третьих лиц в издании «Весь Димитровград».

Следовательно, рекламопроизводителем в данном случае является ИП М., рекламодателем - ИП З., а рекламораспространителем - ООО «Компания Волга-Инфо».

В соответствии с ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» по результатам рассмотрения дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган принимает решения и выдает предписания. Согласно ч. 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдаются на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей.

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Административная ответственность за нарушение ст. 8 Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 37-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу «Канцлер», размещенную в ежегодном адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград» № 6 за 2013 год на страницах 11 и 37, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Компания Волга-Инфо» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 26.02.2014.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 5

о прекращении нарушения законодательства
Российской Федерации о рекламе

12.02.2014

г. Ульяновск

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

<...>

на основании своего решения от 12.02.2014 по делу № 10331/05-2013 о признании рекламы «Канцлер», размещенной в ежегодном адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград» № 6 за 2013 год на страницах 11 и 37, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3

статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Компания Волга-Инфо», расположенному по адресу: 433505, Ульяновская обл., г. Димитровград, пр-т Димитрова, д. 18, в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, привести рекламу «Канцлер», в которой отсутствуют сведения о лице, реализующем товары дистанционным способом, в соответствии с требованиями статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» либо прекратить её распространение.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «Компания Волга-Инфо», расположенному по адресу: 433505, Ульяновская обл., г. Димитровград, пр-т Димитрова, д. 18, представить в Ульяновское УФАС России документальные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 18.03.2014.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Ульяновское УФАС России вправе в соответствии с частью 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 статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

/