

Комиссия Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

<...> – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

<...> - начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы, член Комиссии;

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы, член Комиссии,

рассмотрев дело №03-02/41-2018, возбужденное в отношении ООО «Знак!» (ИНН 1001309065; ОГРН 1161001053212 юр. адрес: 185014, г.Петрозаводск, пр. Лесной, д.29, кв.64) по признакам нарушения статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») по факту распространения рекламы следующего содержания: «pizza Maestro бесплатная доставка <...>», размешенной на 1 странице газеты «ВСЁ» №32 (1044) от 28.08.2018-03.09.2018, в отсутствие представителя лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства о рекламе, в присутствии представителя ИП Урликова В.В. в качестве слушателя <...> (в доверенности отсутствуют полномочия на право предоставление интересов в Карельском УФАС России),

УСТАНОВИЛА:

В Карельское УФАС России поступило обращение ИП Урликова В.В. (вх. от 25.09.2018 №4519) с жалобой на нарушение ФЗ «О рекламе» в рекламе следующего содержания: «pizza Maestro бесплатная доставка <...>», размешенной на 1 странице газеты «ВСЁ» №32 (1044) от 28.08.2018-03.09.2018.

Из заявления следует, что ИП Урликов В.В. является руководителем пиццерии «Maestro». Индивидуальным предпринимателем была обнаружена реклама вышеуказанного содержания. Договор с изданием (ООО «Знак!») на размещение указанной рекламной информации не заключал, заявок на указанные действия не подавал.

По результатам рассмотрения заявления Определением от 14.11.2018 «О возбуждении рассмотрения дела №03-02/41-2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» было возбуждено настоящее дело и назначено к рассмотрению на 15 часов 00 минут 04.12.2018.

В связи со служебной необходимостью рассмотрение дела №03-02/41-2018 перенесено на 15 часов 00 минут 12.12.2018.

В соответствии с пунктом 4 определения ООО «Знак!» до 26.11.2018 (включительно) надлежало представить следующие сведения, документы (в надлежаще заверенных копиях):

- письменные пояснения по факту распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства о рекламе, со ссылкой на нормативные правовые акты;

- иную имеющуюся информацию и документы, которые могут способствовать принятию всестороннего, полного и объективного решения по данному делу.

На дату рассмотрения Комиссией дела №03-02/41-2018 (12.12.2018) истребованные документы не представлены.

Рассмотрение дела состоялось в назначенное время.

Рассмотрев материалы дела, проанализировав нормативные правовые акты комиссией установлено следующее.

Пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определено, что 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.

Согласно части 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

В силу пункта 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащей рекламой является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Статьей 8 ФЗ «О рекламе» предусмотрено, что 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.

Вышеуказанная информация полностью соответствует понятию рекламы, поскольку является информацией, адресованной неопределенному кругу лиц, и направленной на привлечение внимания к реализуемой в пиццерии продукции.

В силу пунктов 2, 3 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). 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.

Аналогичные положения содержатся в Законе РФ от 07.02.1992 №2300-1 «О защите прав потребителей» (далее - Закон о защите прав потребителей). Договор розничной купли-продажи может быть заключен на основании ознакомления потребителя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, проспектов, буклетов, фотоснимков, средств связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и других) или иными исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара) способами. Продавцом до заключения договора должна быть предоставлена потребителю информация об основных потребительских свойствах товара, об адресе (месте нахождения) продавца, о месте изготовления товара, о полном фирменном наименовании (наименовании) продавца (изготовителя), 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 (пункты 1, 2 статьи 26.1 Закона о защите прав потребителей).

Пунктом 2 Правил продажи товаров дистанционным способом, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 № 612 (далее - Правила), определено, что продажа товаров дистанционным способом - 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.

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.

Таким образом, отличительным признаком договора купли-продажи дистанционным способом является отсутствие прямого непосредственного контакта потребителем с товаром либо его образцом до заключения договора и в момент заключения договора по средствам получения предварительного сообщения по телефону о намерении покупателя приобрести товар; момент такого договора не ставиться в зависимость от момента оплаты товара и выдачи чека, но определяется моментом сообщения покупателем продавцу своего намерения приобрести товар.

В ходе рассмотрения заявления сотрудником Карельского УФАС России был произведен звонок по номеру телефона, указанному в рекламе. Оператор, ответивший на звонок, рассказала о возможности заказа пиццы. Предложила ознакомиться с продукцией пиццерии на официальном сайте или в группе «Вконтакте». Кроме того, предложила оформить заказ на определенное время.

Таким образом, способ продажи продукции пиццерии «Maestro» является дистанционным. На данный способ продажи продукции указано в тексте рекламы (бесплатная доставка <...>).

Объектом рекламирования в рекламе, является продукция, об ассортименте которой можно получить информацию по телефону <...>, а также произвести заказ на условиях доставки. В свою очередь в данной рекламе отсутствуют сведения о продавце указанных товаров (наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица), что говорит о нарушении статьи 8 ФЗ «О рекламе».

Согласно статье 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований статьи 8 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель и рекламодатель и рекламодатель.

Рекламодателем, согласно пункту 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе», является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем в силу пункту 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из пунктов 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», ООО «Знак!» (ИНН 1001309065, ОГРН 1161001053212) является рекламодателем указанной выше рекламы.

ООО «Знак!» в письме от 19.10.2018 №140 (вх. от 24.10.2018 №4989), отвечая на запрос Карельского УФАС России, сообщило, что газета «ВСЁ» размещает на своих страницах бесплатные частные объявления, в том числе с сайта vse.sale. Пользователи подают объявления самостоятельно, в любое время, путем размещения текстов и изображений, непосредственно на сайте, телефонным звонком или сообщением по электронной почте. По размещению указанной рекламы обращалось физическое лицо.

Таким образом, рекламораспространителем является ООО «Знак!».

Сведения о рекламодателе не установлены.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «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 рекламу следующего содержания: «pizza Maestro бесплатная доставка <...>», размещенную на 1 странице в газете «ВСЁ» №32 (1044) от 28.08.2018-03.09.2018, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования статьи 8 ФЗ «О рекламе».
2. Признать ООО «Знак!» (ИНН 1001309065; ОГРН 1161001053212), нарушившим требования статьи 8 ФЗ «О рекламе».
3. Предписание о прекращении нарушения не выдавать, в связи с устранением нарушения.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Карельского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ООО «Знак!».

Решение антимонопольного органа может быть оспорено в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения.

Подача заявления о признании недействительным решения антимонопольного органа не приостанавливает исполнение решения, если арбитражным судом не будет вынесено определение о приостановлении исполнения решения.

<...>