

РЕШЕНИЕ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрев дело № 4-05/13 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы медицинских услуг и доставки блюд китайской кухни при дистанционном способе их продажи с нарушением требований пункта 7 статьи 7, статьи 8 ФЗ «О рекламе», в присутствии ИП Арьковой,

УСТАНОВИЛА:

Хабаровским УФАС России в семейно-информационном издании «Городок Спудле» отслежены следующие рекламы:

- № 4 (4) от 15 октября 2012г., № 5(5) от 02 ноября 2012г., стр. 2 «Ресторан китайской кухни «Черный дракон». Меню ... Доставка блюд и резерв столов тел. 94-30-35. Доставка жителям спудле - бесплатно! Ул. Краснореченская, 94...»;

- № 4 (4) от 15 октября 2012г., № 5 (5) от 02 ноября 2012г., стр. 16 «Салон парикмахерская «Роше». Косметолог/Массажист. Все виды парикмахерских услуг...».

Первый рекламный материал содержит фотоизображения блюд с наименованием, ценой, весом, указан телефон доставки.

Анализ данной рекламной информации позволяет сделать вывод, что реклама направлена на привлечение внимания потребителя к продаже товаров блюд китайской кухни дистанционным способом продажи по указанному телефону доставки.

В статье 497 ГК РФ (часть 2) дано определение дистанционного способа продажи в соответствии с которым, договор розничной купли-продажи может быть заключен на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, буклетов, проспектов, 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).

Таким образом, данный договор характеризуется двумя отличительными признаками: во-первых отсутствие прямого, непосредственного контакта потребителя с товаром, либо с его образцом до заключения договора и в момент его заключения, и во-вторых определение ознакомления с товаром (каталоги, буклеты, проспекты, фотоснимки, средства связи и т.д).

Согласно Правил продажи товаров дистанционным способом продажи,

утвержденных Постановлением Правительства РФ № 612 от 27.09.2007г. продажа товаров дистанционным способом- это 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 посредством средств связи, или иным способом исключающим возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром, либо образцом товара при заключении такого договора.

В соответствии с п.20 данных Правил, договор считается заключенным с момента выдачи покупателю товарного или кассового чека, либо иного документа, подтверждающего оплату товара, или сообщения о намерении покупателя приобрести товар.

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

В части 3 ст. 497 ГК РФ определен момент исполнения договора розничной купли-продажи, заключенного дистанционным способом продажи: договор считается исполненным с момента доставки товара, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором.

Указанная реклама знакомит покупателя с описанием товара посредством семейно-информационного издания «Городок Спупле», исключая возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром, либо образцом товара при заключении договора, заключаемого посредством получения продавцом сообщения по телефону о намерении покупателя приобрести товар.

Таким образом, рассматриваемая реклама является рекламой товаров при дистанционном способе их продажи.

В соответствии со ст. 8 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.

Однако в нарушение требований ст. 8 распространяемая реклама с указанием цены, телефона доставки не содержит сведений о наименовании, месте нахождения, государственного регистрационного номера записи о создании юридического лица, либо сведений о фамилии, имени, отчества, основного государственного регистрационного номера индивидуального предпринимателя, осуществляющего продажу товаров дистанционным способом.

Рекламный материал на 16 стр. рекламно-информационного издания «Городок Спупле» содержит предложение медицинских услуг, а именно: массажа и косметологии.

В соответствии с пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама

товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений

Согласно Общероссийскому классификатору услуг населению ОК 002-93 (ОКУН), утвержденному Постановлением Госстандарта РФ от 28.06.1993г. № 163 (в ред. от 28.03.2008г), группа «медицинские услуги» состоит, в том числе, из таких услуг как массаж и косметология.

Номенклатура медицинских услуг, утвержденная Приказом Минздравсоцразвития РФ от 27.12.2011г. № 1664н, относит массаж и косметологические услуги к медицинским услугам.

В силу п. 46 статьи 12 ФЗ № 99-ФЗ от 04.05.2011г. «О лицензировании отдельных видов деятельности» медицинская деятельность подлежит лицензированию.

Положение о лицензировании медицинской деятельности, утвержденное Постановлением Правительства РФ от 16.04.2012г. № 291 содержит перечень работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность.

Таким образом, косметологические услуги и массаж подлежат обязательному лицензированию в соответствии с законодательством РФ.

Вместе с тем, косметологические услуги и массаж рекламируются при отсутствии на них лицензии, что противоречит требованиям пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

Рекламы в указанных частях признаются ненадлежащими.

Согласно свидетельству о государственной регистрации средств массовой информации Управления Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Хабаровскому краю и Еврейской автономной области ПИ №ТУ27-00322 от 18.06.2012г. учредителем семейно-информационного издания «Городок Спупле» является ИП Арькова.

В процессе рассмотрения дела ИП Арькова согласилась с выявленными нарушениями.

Частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» предусмотрена ответственность рекламодателя за нарушение требований части 7 статьи 7, статьи 8 настоящего Федерального закона.

Рекламодателем является ИП Арькова.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального 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 ненадлежащими рекламы:

- «Ресторан китайской кухни «Черный дракон». Меню ... Доставка блюд и резерв столов тел. 94-30-35. Доставка жителям спуфле- бесплатно! Ул. Краснореченская, 94...»;

- «Салон парикмахерская «Роше». Косметолог/Массажист. Все виды парикмахерских услуг...», распространяемые ИП Арьковой в семейно-информационном издании «Городок Спудле» (№ 4(4) от 15 октября 2012г., № 5 (5) от 02 ноября 2012г.), поскольку в них нарушены требования пункта 7 статьи 7, статьи 8 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ИП Арьковой обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского 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 28 февраля 2013 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (в трехмесячный срок).

Предписание

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе на основании своего решения от 28 февраля 2013 года по делу № 4-05/13 о признании ненадлежащими реклам медицинских услуг и доставки блюд китайской кухни при дистанционном способе их продажи, 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:

1. ИП Арьковой в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить распространение любым способом, в любой форме, с

использованием любых средств в семейно-информационном издании «Городок Спудле» (№ 4(4) от 15 октября 2012г., в № 5 (5) от 02 ноября 2012г.):

- рекламу блюд китайской кухни при дистанционном способе их продажи с нарушением требований статьи 8 ФЗ «О рекламе, а именно: без указания сведений о наименовании продавца таких товаров, месте его нахождения, государственном регистрационном номере записи о создании юридического лица (индивидуального предпринимателя);

- рекламу медицинских услуг с нарушением требований пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе», а именно: без указания сведений о наличии лицензии на косметологические услуги и массаж.

2. ИП Арьковой представить в Хабаровское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 12 марта 2013 года.

В случае неисполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Хабаровское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4. статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить административный штраф на должностных лиц 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 (в трехмесячный срок).