

РЕШЕНИЕ

«23» июля 2020г.

г. Кемерово

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

Заместителя председателя

Комиссии:

<...>
> - заместителя руководителя управления;

Членов Комиссии:

<...> начальника отдела рекламы и
> - недобросовестной конкуренции;
ведущего специалиста-эксперта отдела
<...> рекламы и
>- недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 042/05/8-766/2020, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>, <...>) по признакам нарушения статьи 8, части 9 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (вх. от 23.03.2020 № 1569э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе».

Из заявления следует, что в газете «Шахтерская правда» № 12 (20856) за 19-25 марта на стр. 20 размещена реклама следующего содержания: «Защити себя от вируса. Закажи продукты на дом. <...>» с изображением корзины с продуктами, а также человека в красной рубашке, кепке, в медицинской маске с пакетами продуктов в руках.

21.05.2020 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/8-766/2020 в отношении ИП <...> и назначено к рассмотрению на 17.06.2020 в 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении.

17.06.2020 на рассмотрение дела № 042/05/8-766/2020 ИП <...> не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ИП <...> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 17.06.2020 рассмотрение дела № 042/05/8-766/2020 было отложено на 23.07.2020 в 13 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

22.07.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ИП <...> (исх. от 20.07.2020 б/н), из которых следует, что в связи со сложившейся эпидемиологической ситуацией, на фоне обстановки с карантином и рекомендациями властей оставаться дома и воздерживаться от посещения общественных заведений, магазинов, ИП <...> было принято решение осуществить доставку продуктов питания на дом, с соблюдением необходимых мер защиты. Целью доставки была помощь людям, особенно находившимся в зоне риска. Услуга доставки продуктов осуществлялась абсолютно бесплатно, по ценам магазина. Единственным условием было сумма покупки от 500 рублей и доставка с 15:00 до 17:00 часов. Ассортимент и цены на товар предоставляли каждому звонившему покупателю лично в виде прайса по мессенджерам. После заказа товара покупателем, товар пробивался на кассе, каждому покупателю выдавался чек с магазина. Курьер доставлял товар до дверей квартиры. Также для удобства расчета у курьера с собой был мобильный терминал Сбербанк.

23.07.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/05/8-766/2020 в отсутствие ИП <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила.

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (вх. от 23.03.2020 № 1569э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе».

Из заявления следует, что в г. Прокопьевске, на фасаде здания магазина «Брудер» по адресу ул. Институтская, 23А, размещен плакат (баннер) следующего содержания: «Защити себя от вируса. Закажи продукты на дом. <...>» с изображением корзины с продуктами, а также человека в красной рубашке, кепке, в медицинской маске с пакетами продуктов в руках, в левом нижнем углу логотип «Брудер».

Из ответа КУМИ г. Прокопьевска, представленного в адрес Кемеровского УФАС России, следует, что рекламная конструкция вышеуказанного содержания, размещенная по адресу г. Прокопьевск, ул. Институтская, 23а, на фасаде здания, размещена индивидуальным предпринимателем ИП <...>. Разрешение на установку и эксплуатацию данной рекламной конструкции у ИП <...> отсутствует.

В соответствии со статьей 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.

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «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.

Объектом рекламирования, согласно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе», является 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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе»).

В соответствии с «Правилами продажи товаров дистанционным способом», утвержденными Постановлением Правительства РФ от 27.09.2007 г. № 612 (далее - Правила), 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 посредством средств связи, 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.

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 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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.

Момент заключения договора розничной купли-продажи определен в статье 493 Гражданского кодекса Российской Федерации, согласно которой, если иное не предусмотрено законом или договором розничной купли-продажи, в том числе условиями формуляров или иных стандартных форм, к которым присоединяется покупатель, договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара.

В пункте 2 статьи 26.1 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» закреплено, что 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. Согласно пункту 4 названной статьи, при дистанционном способе продажи товара потребитель вправе отказаться от товара в любое время до его передачи, а после передачи товара - в течение семи дней.

Согласно статье 26.1 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей», дистанционным способом продажи является такой способ, когда договор розничной купли-продажи заключается 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.

Пунктом 9 Правил установлено, что продавец в момент доставки товара обязан довести до сведения покупателя в письменной форме информацию (для импортных товаров - на русском языке) включающую, в том числе, наименование технического регламента или иное обозначение, установленное законодательством Российской Федерации о техническом регулировании и свидетельствующее об обязательном подтверждении соответствия товара; сведения об основных потребительских свойствах товара (работ, услуг); правила и условия эффективного и безопасного использования товаров; сведения об обязательном подтверждении соответствия товаров (услуг) обязательным требованиям, обеспечивающим их безопасность для жизни, здоровья покупателя, окружающей среды и предотвращение причинения вреда имуществу покупателя в соответствии с законодательством Российской Федерации; сведения о правилах продажи товаров (выполнения работ, оказания услуг).

В соответствии с пунктом 17 Правил, организация, осуществляющая продажу товаров дистанционным способом, предоставляет покупателю каталоги, буклеты, проспекты, фотографии или другие информационные материалы, содержащие полную, достоверную и доступную информацию, характеризующую предлагаемый товар.

Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что в данном случае отсутствует непосредственный контакт потребителя с товаром либо его образцом до заключения договора, ознакомление с товаром происходит посредством изучения прайса, который, как следует из пояснений ИП <...> направляется покупателем по мессенджерам, который содержит информацию о наличии того или иного наименования товара, его стоимости.

Таким образом, в рассматриваемой рекламной информации одним из объектов рекламирования является реклама товара при дистанционном способе продажи.

В нарушение данной правовой нормы, в тексте вышеуказанной рекламы сообщается о дистанционной продаже товара, однако отсутствует информация, обязательная для распространения такой рекламы – фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

Частью 1 статьи 19 ФЗ «О рекламе» установлено, что распространение 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 (далее - рекламные конструкции), монтируемых и располагаемых на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, а также остановочных пунктов движения общественного транспорта осуществляется владельцем рекламной конструкции, являющимся рекламораспространителем, с соблюдением требований настоящей статьи. Владелец рекламной конструкции (физическое или юридическое лицо) - собственник рекламной конструкции либо иное лицо, обладающее вещным правом на рекламную конструкцию или правом владения и пользования рекламной конструкцией на основании договора с ее собственником.

Частью 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе» установлено, что установка и эксплуатация рекламной конструкции допускаются при наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (далее также - разрешение), выдаваемого на основании заявления собственника или иного указанного в частях 5, 6, 7 настоящей статьи законного владельца соответствующего недвижимого имущества либо владельца рекламной конструкции органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа, на территориях которых предполагается осуществлять установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

В нарушение требований части 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе» рекламная конструкция по адресу г. Прокопьевск, ул. Институтская, 23А, размещена без соответствующего разрешения органов местного самоуправления.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 8, частью 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ИП <...>.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 36-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать индивидуального предпринимателя <...> (<...>), нарушившим требования статьи 8, части 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы продажи товара дистанционным способом с отсутствием информации,

обязательной для распространения такой рекламы – фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, а также с отсутствием соответствующего разрешения органов местного самоуправления.

2. Предписание в части нарушения требований статьи 8 ФЗ «О рекламе» не выдавать в связи с окончанием срока размещения рекламы.

3. Передать материалы дела № 042/05/8-766/2020 для вынесения предписания о демонтаже рекламной конструкции в соответствии с частями 21, 21.1, 21.2, 21.3 статьи 19 ФЗ «О рекламе» в Комитет по управлению муниципальным имуществом г. Прокопьевска.

4. Передать материалы дела № 042/05/8-766/2020 для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.37 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в Отдел МВД России по г. Прокопьевску.

Решение изготовлено в полном объеме «24» июля 2020 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения.