

ЗАО «Аргументы и факты»

101000, г. Москва,
ул. Мясницкая, д. 42

ООО «УРАЛПРОМРЕСУРС»

610005, Кировская обл., г. Киров,
ул. Розы Люксенбург, д. 77

ООО «АЗБУКА»

115477, г. Москва,
ул. Кантемировская 53,
корп 1, оф 112

115522, г. Москва,
Пролетарский пр-т, д. 6

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «20» июня 2014 года.
В полном объеме решение изготовлено «04» июля 2014 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия Московского УФАС России) в составе:

председателя Комиссии – (____),

членов Комиссии - (____), (____),

рассмотрев материалы дела № 3-8-49/77-14 в отношении ЗАО «Аргументы и факты» (101000, г. Москва, ул. Мясницкая, д. 42) по факту распространения в газете «Аргументы и факты» №43 от 23-29 октября 2013 рекламы гомеопатического средства «100УАК», продающегося дистанционным способом, без указания наименования лица являющегося продавцом товара с признаками нарушения статьи 8 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выразившимися в размещении рекламы товара, продающегося дистанционным способом, без указания наименования лица являющегося продавцом товара,

в присутствии представителя ЗАО «Аргументы и факты» (____) (доверенность № 70/14 от 18.06.2014)

в отсутствие представителя ООО «УРАЛПРОМРЕСУРС» (информация о надлежащем уведомлении отсутствует),

в отсутствие представителя ООО «АЗБУКА» (ООО «Здоровье») (информация о надлежащем уведомлении отсутствует),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 3-8-49/77-14 возбуждено в отношении ЗАО «Аргументы и факты» на основании заявления физического лица, (вх. № 34104 от 28.10.2013) по факту распространения в газете «Аргументы и факты» №43 от 23-29 октября 2013 рекламы гомеопатического средства «100YAK» с признаками нарушения Закона о рекламе.

Не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения дела, выслушав доводы представителя ЗАО «Аргументы и факты», оценив в совокупности и взаимосвязи представленные доказательства, применив нормы законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Московского УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе, рекламой является информация, распространяемая 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе, объектом рекламирования является товар, средство 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.

Рассматриваемая информация содержит лозунги «ОСТАВАЙСЯ МУЖЧИНОЙ НАВСЕГДА», «Новинка», описание свойств гомеопатического средства «100YAK», его цену, надпись о том, что рассматриваемый текст является рекламой, а также сведения об ООО «Здоровье» (ООО «АЗБУКА») (телефонный номер, почтовый адрес, адрес сайта в сети Интернет) - лице реализующем гомеопатического средства «100YAK». Указанная информация направлена на привлечение внимания потребителей к препарату «100YAK», на формирование и поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Комиссией Московского УФАС России установлено, что газета «Аргументы и факты» №43 от 23-29 октября 2013 является общедоступной для неопределенного круга лиц-потребителей рекламы, в том числе, распространяется в свободном доступе в киосках прессы, по он-лайн подписке и подписке в отделениях почты.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникшего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации как предназначенность для неопределенного круга лиц означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Таким образом, рассматриваемая информация, отвечает всем требованиям рекламы: направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, распространена в печатном издании и адресована неопределенному кругу лиц.

На основании изложенного, Комиссией Московского УФАС России рассматриваемая информация о гомеопатическом средстве «100YAK», размещенная в газете «Аргументы и факты» №43 от 23-29 октября 2013, признана рекламой.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из материалов дела, рассматриваемая реклама распространялась на основании Договора № 90/09 от 30.03.2009 (далее — Договор), заключенного между ЗАО «Аргументы и факты» и «Global Trading Corporation» of Dominica.

Согласно разделу 1 Договора, ЗАО «Аргументы и факты» обязуются оказать «Global Trading Corporation» of Dominica комплекс рекламных услуг в порядке и на условиях, определяемых в Приложениях к Настоящему договору, а «Global Trading Corporation» of Dominica обязуется оплатить оказываемые услуги.

ЗАО «Аргументы и факты» является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 26.11.2002 за основным государственным регистрационным номером 1027700459379, ИНН 7701103751, КПП 770101001.

Таким образом, Комиссией Московского УФАС России установлено, что ЗАО «Аргументы и факты» на основании заключенного договора осуществило распространение рекламы гомеопатическом средстве «100YAK» в газете «Аргументы и факты» №43 от 23-29 октября 2013, а следовательно признается рекламораспространителем спорной рекламы.

В соответствии со статьей 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.

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

Согласно пункту 2 Правил продажи товаров дистанционным способом, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.09.2007 № 612, продажей товаров дистанционным способом является 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.

Таким образом, договор продажи товаров дистанционным способом характеризуется двумя отличительными признаками: во-первых, отсутствие прямого, непосредственного контакта потребителя с товаром, либо его образцом до заключения договора и в момент его заключения, и, во-вторых, определение средств ознакомления с товаром: каталоги, буклеты, проспекты, фотоснимки, средства связи и так далее.

В соответствии со статьей 493 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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.

Пунктом 2 статьи 1 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» установлено, что Правительство Российской Федерации вправе издавать для потребителя и продавца (изготовителя, исполнителя, уполномоченной организации или уполномоченного индивидуального предпринимателя, импортера) правила, обязательные при заключении и исполнении публичных договоров (договоров розничной купли-продажи, энергоснабжения, договоров о выполнении работ и оказании услуг).

Порядок продажи товаров дистанционным способом регулируется Правилами продажи товаров дистанционным способом.

Пунктом 14 Правил продажи товаров дистанционным способом предусмотрено, что покупатель передает продавцу сообщение о своем намерении приобрести товар, в котором должны быть указаны вид услуги, время ее исполнения и стоимость, обязательства покупателя.

Согласно пунктом 18 Правил продажи товаров дистанционным способом, с момента получения продавцом соответствующего сообщения у продавца возникают обязательства по передаче товара, иные обязательства, связанные с передачей товара.

Таким образом, моментом заключения договора розничной купли-продажи может являться и момент получения продавцом сообщения о намерении покупателя приобрести товар.

На основании изложенного, Комиссия Московского УФАС России установила что, способ продажи препарата «100YAK» является дистанционным так как у потребителя, получающего товар бандеролью, высылаемую наложенным платежом, отсутствует прямой непосредственный контакт с товаром до заключения договора, независимо от того считать ли момент заключения договора моментом получения продавцом сообщения о намерении покупателя приобрести товар, либо момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара.

Согласно содержанию рассматриваемой рекламы, общедоступным сведениям, размещенным, в том числе, в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте www.100yak.com, указанном в спорной рекламе, материалам имеющимся в деле (сертификат соответствия на гомеопатическое средство «100YAK», печать на макете спорной рекламы), лицом, осуществляющим реализацию препарата дистанционным способом, является ООО «Здоровье» (ООО «АЗБУКА»).

Между тем, в спорной рекламе указан основной государственный регистрационный номер 1050204629463, принадлежащий ООО «УРАЛПРОМРЕСУРС». В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ, основными видами деятельности ООО «УРАЛПРОМРЕСУРС» является разборка и снос зданий; производство земляных работ; строительство дорог, аэродромов и спортивных сооружений; разведочное бурение и др. ООО «УРАЛПРОМРЕСУРС» не имеет зарегистрированных в ЕГРЮЛ видов экономической деятельности, свидетельствующих об осуществлении реализации препарата «100YAK».

Кроме того, в соответствии с пунктами 17, 18 сведений об ООО «УРАЛПРОМРЕСУРС», содержащихся в ЕГРЮЛ, 24.01.2014 принято решение о предстоящем исключении недействующего юридического лица из Единого государственного реестра юридических лиц.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе отсутствует основной государственный регистрационный номер лица, реализующего товар дистанционным способом - ООО «Здоровье» (ООО «АЗБУКА»).

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе, реклама не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе, является ненадлежащей.

Таким образом, реклама гомеопатического средства «100YAK» распространенная в газете «Аргументы и факты» №43 от 23-29 октябрь 2013» является ненадлежащей, так как нарушает положения статьи 8 Закона о рекламе.

Согласно статье 13 Закона о рекламе рекламодатель по требованию рекламораспространителя обязан предоставлять документально подтвержденные сведения о соответствии рекламы требованиям настоящего Федерального закона, в том числе сведения о наличии лицензии, об обязательной сертификации, о государственной регистрации.

Согласно пункту 13 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», при определении лиц, подлежащих привлечению к ответственности за распространение недобросовестной или недостоверной рекламы, необходимо принимать во внимание, что согласно статье 13 Закона о рекламе обязанность предоставить рекламораспространителю сведения о соответствии рекламы требованиям Закона о рекламе возникает у рекламодателя в случае предъявления такого требования рекламораспространителем, который должен предпринимать разумные меры по недопущению распространения недобросовестной или недостоверной рекламы.

Поэтому рекламораспространитель может быть привлечен к ответственности за распространение недобросовестной или недостоверной рекламы наряду с рекламодателем только в том случае, если им указанные сведения не запрашивались либо если рекламораспространитель, не получив запрошенных сведений, тем не менее не отказался от распространения рекламы.

Кроме того, рекламораспространитель может быть привлечен к ответственности в том случае, если при проверке предоставленных ему сведений на предмет их соответствия фактическим обстоятельствам не проявит должных осмотрительности и осторожности.

Согласно пункту 2.2.2. Договора ЗАО «Аргументы и факты» в праве отказаться от исполнения обязательств по настоящему договору в случае нарушения «Global Trading Corporation» of Dominica «Закона о рекламе».

Согласно материалам дела, основной государственный регистрационный номер ООО «Здоровье» (ООО «АЗБУКА») содержался на сертификате соответствия на гомеопатическое средство «100YAK», а также на печати ООО «Здоровье» (ООО «АЗБУКА»), которой был заверен макет спорной рекламы.

Таким образом, ЗАО «Аргументы и факты» обладало достаточным количеством информации для недопущения распространения рассматриваемой рекламы, содержащей нарушение законодательства.

ЗАО «Аргументы и факты» как рекламораспространитель не проявило должной осмотрительности и осторожности при проверке предоставленных ему сведений на предмет их соответствия фактическим обстоятельствам, не предприняло достаточные меры для того чтобы распространяемая реклама соответствовала законодательству.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных статьей 8 Закона о рекламе, несет рекламораспространитель.

На основании изложенного, Комиссией Московского УФАС России в действиях ЗАО «Аргументы и факты» при распространении «Аргументы и факты» №43 от 23-29

октябрь 2013», установлено нарушение статьи 8 Закона о рекламе.

Согласно представленным в материалы дела документам, газета «Аргументы и факты» является еженедельным изданием. Размещение спорной рекламы осуществлялось в №43 газеты «Аргументы и факты» от 23-29 октября 2013. Таким образом, распространение рекламы в настоящее время не осуществляется.

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи ЗАО «Аргументы и факты» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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 Московского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу гомеопатического средства «100YAK», реализуемого дистанционным способом, без указания основного государственного номера ООО «Здоровье» (ООО «АЗБУКА») - лица реализующего товар, распространенную в газете «Аргументы и факты» №43 от 23-29 октября 2013, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования статьи 8 Закона о рекламе.

2. Не выдавать ЗАО «Аргументы и факты» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Московского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 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.

Председатель Комиссии

(_____)

Члены Комиссии

(_____)

(_____)