

ИГ/62673/18

ООО «Гэллэри Сервис»

121087, Москва,  
Багратионовский пр-д., д. 7, к. 20а

ООО «Постерскоп»

123317, г. Москва,  
Пресненская наб., д. 6, стр. 2

105120, г. Москва,  
Сыромятнический пр-д, д. 4, стр. 2

<...>

ООО «Денцу Икс»

Пресненская наб., д. 6, стр. 2,  
пом. I, комн. 21,  
г. Москва, 123317

ООО «КЛАРЦУ»

Калужское ш., ТРЦ «МЕГА», пом.  
8164, пос. Сосенское, г. Москва,  
142704

Пресненская наб., д. 8, стр. 1, Мфк  
Москва-Сити, башня «Город Столиц  
— Санкт-Петербург», эт. 15,  
г. Москва, 123317

<...>

**РЕШЕНИЕ**  
**по делу № 3-8-252/77-17**

«26» февраля 2018 года

г. Москва

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

председателя Комиссии: <...>,

членов Комиссии: <...>, <...>,

рассмотрев дело № 3-8-252/77-17, возбужденное по факту размещения ООО «Гэллэри Сервис» (ОГРН 1047796590159, ИНН 7714564333, место нахождения: 121087, Москва, Багратионовский пр-д., д. 7, к. 20а) рекламы «TEZENIS» (2016/Ноябрь/Calzedonia\_5sec.avi), содержащей признаки нарушения статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), выразившегося в распространении рекламы товаров при дистанционном способе их продажи без указания сведений 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,

в присутствии представителей ООО «Гэллэри Сервис» (по доверенности); ООО «Денцу Икс» (по доверенности), ООО «КЛАРЦУ» (по доверенности),

в отсутствие представителей ООО «Постерскоп» (уведомлено надлежащим образом),

#### УСТАНОВИЛА:

Дело № 3-8-252/77-17 возбуждено на основании Акта плановой документарной и выездной проверки юридического лица № 8-18 от 02.06.2017 при осуществлении контроля за соблюдением Закона о рекламе по факту размещения рекламы, содержащей признаки нарушения Закона о рекламе, а именно рекламы «TEZENIS» (2016/Ноябрь/Calzedonia\_5sec.avi), содержащей признаки нарушения статьи 8 Закона о рекламе, выразившегося в распространении рекламы товаров при дистанционном способе их продажи без указания сведений 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.

Не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения дела, выслушав и изучив доводы сторон по делу, оценив в совокупности и взаимосвязи представленные сведения, материалы и 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.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Закона о рекламе, товаром является продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рассматриваемая реклама содержала следующую информацию: «TEZENIS underwear. Совершай покупки на tezenis.com».

Исходя из содержания целью размещения указанных сведений является привлечение внимания потребителей к интернет-магазину tezenis.com.

Как было указано выше, одним из основных признаков рекламы является ее направленность на неопределенный круг лиц.

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.

Реклама размещалась на рекламных конструкциях на территории города Москва. Таким образом, установлено, что место и способ распространения рассматриваемой рекламы является общедоступным для неопределенного круга лиц потребителей рекламы. Каких-либо ограничений по территории его распространения и кругу лиц-потребителей рекламы, Комиссией Московского УФАС России не установлено.

Резюмируя изложенное, рассматриваемая информация содержит объект рекламирования, распространялась неопределенному кругу лиц и, исходя из содержания, направлена на привлечение внимания потребителей к товару (информационной продукции), а следовательно, является рекламой в понимании пункта 1 статьи 3 Закона о рекламе. Указанные обстоятельства лицами, участвующими в деле, не оспариваются.

Согласно пункту 2 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в названных случаях для привлечения внимания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре (в том

числе товарного знака).

В соответствии с пунктом 15 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 № 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе», вопрос о наличии в информации признаков рекламы должен решаться с учетом конкретных обстоятельств дела.

Согласно пункту 16 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25 декабря 1998 года № 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе», информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

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.

Требования данной нормы обусловлены спецификой дистанционного способа продажи товаров: потребителю предлагается заключить договор купли-продажи на основании предложенного продавцом описания товара, содержащегося в каталогах, проспектах, буклетах, представленных на фотоснимках, посредством средств связи (почта, телевидение, радио и т.п.) или иными исключаящими возможность ознакомления потребителя с товаром или образцом товара способами. При такой продаже покупатель находится в худшем положении по сравнению с тем, кто может непосредственно ознакомиться с товаром или его образцом. Между тем законодательство о рекламе прямо предусматривает возможность получения таких сведений из содержания рекламы.

В рассматриваемой рекламе не содержались все необходимые сведения о продавце товаров (объекта рекламирования), в том числе наименование юридического лица.

При этом исходя из диспозиции рассматриваемой нормы указание одного из пунктов необходимых сведений, не исключает обязанность рекламодателя и рекламодателя указать остальные сведения. Так, например, указание фирменного наименования юридического лица, не исключает обязанность сообщить и юридический адрес и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица.

Таким образом, указание в рекламе государственного регистрационного номера записи о создании юридического лица и юридического лица, не свидетельствует о соблюдении требований статьи 8 Закона о рекламе в полном

объеме.

В настоящем случае в рассматриваемой рекламе отсутствовало указание на фирменное наименование юридического лица.

Согласно пункту 2 Правил продажи товаров дистанционным способом, под продажей товаров дистанционным способом понимается 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.

Пункт 6 Правил продажи товаров дистанционным способом устанавливает, что данные Правила не применяются в отношении (закрытый перечень): работ (услуг), за исключением работ (услуг), выполняемых (оказываемых) продавцом в связи с продажей товаров дистанционным способом; продажи товаров с использованием автоматов; договоров купли-продажи, заключенных на торгах.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Закона о рекламе, товар — это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

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.

В силу пункта 20 Правил продажи товаров дистанционным способом, договор считается заключенным с момента выдачи покупателю товарного или кассового чека, либо иного документа, подтверждающего оплату товара, или сообщения о намерении покупателя приобрести товар.

В части 2 статьи 26.1 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» (далее — Закон о защите 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 статьи 26.1 Закона о защите потребителей, при дистанционном способе продажи товара потребитель вправе отказаться от товара в любое время до его передачи, а после передачи товара - в течение семи дней.

Таким образом, при покупке товаров дистанционным способом, потребитель не имеет возможности заранее предвидеть окончательный результат приобретаемой услуги. Следовательно всю информацию потребитель получает лишь основываясь на информации, предоставленной до заключения договора купли-продажи, а именно посредством каталогов, проспектов, буклетов, фотоснимков, средств связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и других) и т. п.

В соответствии с пунктом 17 Правил продажи товаров дистанционным способом, 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.

В данном случае у потребителя отсутствует прямой, непосредственный контакт с товаром и/или услугой либо его образцом до заключения договора, следовательно ознакомление товара и/или услуги происходит посредством изучения описания товара и/или услуги при помощи фотоснимков или иных средств связи.

Исходя из изложенного, при покупке товаров на сайте tezenis.com у потребителя отсутствует возможность получить полную информацию о приобретаемой услуге, так как отсутствуют данные о продавце, предоставившем потребителю услуги по оформлению заказов, доставке, продаже товаров.

Реализация товаров посредством сети Интернет осуществляется в рамках договора розничной купли-продажи товара и попадает под понятие дистанционный способ продажи, а использование в рекламе прямого предложения о совершении покупок через сайт tezenis.com является рекламой товаров, реализуемых дистанционным способом.

Таким образом, рассматриваемая реклама «TEZENIS underwear. Совершай покупки на tezenis.com» является рекламой товаров при дистанционном способе их продажи, однако вопреки требованиям статьи 8 Закона о рекламе в ней отсутствуют сведения о продавце товаров (объекта рекламирования), в том числе наименование, место нахождения и государственный регистрационный

номер записи о создании юридического лица, оказывающего указанные услуги.

В соответствии с позицией лиц, участвующих в деле, рассматриваемая реклама содержала необходимую информацию, в подтверждение чего представлен макет рекламы, на котором указание на продавца продукции присутствует.

Кроме того ООО «КЛАРЦУ» в материалы дела представлены письменные пояснения о том, что отсутствие в рассматриваемой рекламе фирменного наименования юридического лица связано с технической ошибкой при подготовке рекламного макета.

На основании изложенного Комиссией Московского УФАС России установлено нарушение статьи 8 Закона о рекламе при распространении на наружных рекламных конструкциях г. Москвы рекламы мероприятия «TEZENIS underwear. Совершай покупки на tezenis.com».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе, реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе, является ненадлежащей.

Согласно частям 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных статьей 8 Закона о рекламе несет как рекламодатель, так и рекламораспространитель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодателем признается изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламораспространителем является лицо, осуществляющее фактическое доведение содержания объекта рекламирования до сведения потребителей.

Рассматриваемая реклама распространялась на рекламных конструкциях, эксплуатируемых ООО «Гэллэри Сервис» на основании Договора на право установки и эксплуатации рекламных конструкций на имуществе города Москвы.

Также в материалы дела представлены документально подтвержденные сведения о том, что рассматриваемая реклама распространялась на основании последовательно заключенных договоров, между ООО «Гэллэри Сервис», ООО «Постерскоп», ООО «Денцу Икс», ООО «КЛАРЦУ». При этом первоначальным заказчиком рассматриваемой рекламы является ООО «КЛАРЦУ».

Таким образом, лицом, определившим объект рекламирования, а равно рекламодателем рассматриваемой рекламы, является ООО «КЛАРЦУ», а лицом, осуществившим непосредственное доведение рассматриваемой рекламы до неопределенного круга лиц, а равно ее рекламораспространителем, является ООО «Гэллэри Сервис».

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.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы, в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

Также, в дело не представлено документальных доказательств невозможности продолжения распространения рассматриваемой рекламы, а равно подтвержденной информации о прекращении действия либо расторжении договоров, гражданско-правовых отношений или иных внутренних актов, на основании которых рассматриваемая реклама размещалась.

Между тем, предписание само по себе направлено именно на устранение нарушений, выявленных при рассмотрении конкретного дела, и не является мерой ответственности стороны, исходит из выбранного уполномоченным органом способа защиты общественных отношений, исходя из положений Закона о рекламе, а также законных прав потребителей, конкурентов и иных заинтересованных лиц.

На основании изложенного Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи ООО «Гэллэри Сервис», ООО «Постерскоп», ООО «Денцу Икс», ООО «КЛАРЦУ» предписаний о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Также, частью 4 статьи 38 Закона о рекламе, частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ) предусмотрена административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе.

Исходя из части 1 статьи 4.5 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении за нарушение законодательства о рекламе не может быть вынесено по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Согласно имеющимся в материалах дела документам и сведениям, спорная реклама распространялась в период с 14.11.2016 по 30.11.2016.

Таким образом, срок давности привлечения к административной ответственности на момент оглашения резолютивной части решения истек.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения



антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Гэллэри Сервис», ООО «КЛАРЦУ» нарушившими статью 8 Закона о рекламе при распространении на наружных рекламных конструкциях г. Москвы рекламы «TEZENIS underwear. Совершай покупки на tezenis.com» без указания фирменного наименования продавца товаров при дистанционном способе их продажи.

2. Выдать ООО «Гэллэри Сервис», ООО «КЛАРЦУ» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Выдать ООО «Постерскоп», ООО «Денцу Икс» предписания о прекращении участия в распространении рекламы с нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Не передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Московского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в связи с истечением срока давности привлечения к административной ответственности.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд г. Москвы в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>