

ООО «РП»

юридический адрес: "..."

ИП М"..."

адрес регистрации: "..."

адрес осуществления предпринимательской
деятельности: "..."

РЕШЕНИЕ

по делу № 017/05/8-27/2019

31 декабря 2019 года
Кызыл

г.

Резолютивная часть решения объявлена 24 декабря 2019 года

Решение изготовлено в полном объеме 31 декабря 2019 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) по рассмотрению дела № 017/05/8-27/2019 по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

"..." – руководитель Тывинского УФАС России,

Члены Комиссии:

"..." – начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России;

"..." – специалист – эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России;

в отсутствие надлежащим образом извещенного законного представителя Общества с ограниченной ответственностью «РП» (отчет о направлении письма по электронной почте от 11.12.2019 года),

в присутствии представителя ООО «РП» Т"...", доверенность от "..." года и индивидуального предпринимателя М"...",

рассмотрев дело № 017/05/8-27/2019, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «РП» (далее – ООО «РП») (ИНН "...", ОГРН "...", юридический адрес: "..."), Индивидуального предпринимателя М"..." (ИНН "...", ОГРНИП "...", адрес регистрации: "...", адрес осуществления предпринимательской деятельности: "...") по признакам нарушения требований статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В ходе проведенного мониторинга наружной рекламы, распространяемой на территории г. Кызыла, на предмет соответствия требованиям Закона о рекламе, Тывинским УФАС России выявлено распространение рекламы, размещенной на рекламной конструкции, установленной по адресному ориентиру: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Кечил-оола, с правой стороны проезжей части дороги в непосредственной близости от автобусной остановки «Башня» следующего содержания:

«Предзаказы на Новый Год принимаем по номерам: 6-17-17, 3-71-17 Или на сайте Sushimen.ru.com; SUSHIMEN».

По результатам мониторинга Тывинским УФАС России составлен акт от 02.12.2019 года.

По данному факту приказом Тывинского УФАС России от 11.12.2019 года № 341 возбуждено дело № 017/05/8-27/2019 в отношении ООО «РП» и ИП М"..." по признакам нарушения статьи 8 Закона о рекламе.

Согласно информации ООО «РП» от 19.12.2019 (вх. № 5796), следует, что согласование макета рекламы с рекламодателем не производилось, в связи с тем, что рекламодатель привез готовый баннер без предупреждения, в свою очередь сотрудник Общества, О"..." дала указание на монтаж данного баннера. В настоящее время все исправления в рекламу внесены, размещена вся информация согласно статье 8 Закона о рекламе.

В подтверждение своих доводов ООО «РП» представило копии следующих документов: акт о приемке выполненных работ от 31.12.2019 года № 1, ИНН, ОГРН, устав, утвержденный от 12.05.2016 года, паспорт на гр. О"...", доверенность на О"..." от 18.12.2019 года, договор аренды № МА499 от 01.12.2019 года, распечатка страницы публичной кадастровой карты Кызыла с указанием месторасположения рекламной конструкции, фотографии рекламного баннера от 03.12.2019 года

В ходе рассмотрения настоящего дела представитель ООО «РП» поддержал ранее представленные доводы, добавил, что у Общества отсутствовал умысел умышленного нарушения требований Закона о рекламе, поскольку баннер с рекламой был изготовлен рекламодателем.

Согласно информации ИП М"..." макет рассматриваемой рекламы был заказан и изготовлен в г. Красноярске. Нарушение требований Закона о рекламе было допущено по незнанию указанного закона. В настоящее время в рекламу внесены дополнения, в части указания наименования лица предоставляющего дистанционный способ продажи товаров.

Комиссия Тывинского УФАС России, исследовав материалы дела № 017/05/8-27/2019, изучив представленные документы и пояснения лиц, участвующих в рассмотрении настоящего дела, приходит к следующим выводам.

В [статье 3](#) Закона о рекламе определено, что реклама - это 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.

Объект рекламирования – это 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 ([пункт 2 статьи 3](#) Закона о рекламе).

Вышеназванная информация содержит все признаки рекламы:

- распространена с помощью рекламной конструкции;
- адресована неопределенному кругу лиц;
- объектом рекламирования являются товары (суши) объекта «Sushimen», которые возможно приобрести способом предварительного заказа по телефону и на сайте.

[Частью 1 статьи 5](#) Закона о рекламе установлено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и

недостоверная реклама не допускаются.

Согласно [статье 8](#) Закона о рекламе в рекламе товаров при дистанционном способе их продажи должны содержаться 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.

В силу [пункта 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 соответствии с [Правилами](#) продажи товаров дистанционным способом, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 27.09.2007 года № 612 (далее - Правила), 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 иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора.

В содержании рекламы указаны номера телефонов и адрес сайта <http://www.Sushimen.ru.com> воспользовавшись которыми потребители могут осуществить предварительный заказ товаров «Sushimen» на Новый год.

При осмотре указанного выше сайта установлено, что продавцом с коммерческим наименованием «Sushimen» осуществляется продажа готовых блюд (роллы, наборы, пицца, салаты, супы, закуски, десерты, напитки), с подробным описанием состава блюд и указанием цены, заказ которых осуществляется на указанном сайте либо по телефону 6-17-17.

Таким образом, в содержании рекламы по предварительному заказу блюд из «Sushimen» на новый год, следует, что потребители могут заказать (соответственно приобрести) товар (готовые блюда), при этом потребители не имеют возможности непосредственного ознакомления с товаром либо образцом товара при заключении договора розничной купли-продажи, следовательно, данный способ продажи готовых блюд является дистанционным.

При этом, в рассматриваемой рекламе предварительного заказа блюд из «Sushimen», которые рекламируют дистанционный способ продажи товаров отсутствуют сведения о продавце таких товаров, что является нарушением требований статьи 8 Закона о рекламе.

Согласно условий Договора аренды № "..." от "..." года (далее - Договор) следует, что ООО «РП» передает в пользование ИП М"..." поверхности рекламных конструкций для демонстрации рекламно-информационных материалов (РИМ), со следующими характеристиками:

- UIN26A – ул. Микрорайонная; адрес расположения г. Кызыл ул. Микрорайонная; ориентир: остановка Башня, сторона – «А»; формат – 3,0х6,0 м.; общая площадь рекламной поверхности – 18,0м²; особенности – без подсветки.
- UIN46A – Трасса М-54; адрес расположения г. Кызыл Трасса М-54;

ориентир: напротив смотровой площадки, сторона – «А»; формат – 3.0х6,0м.; общая площадь рекламной поверхности – 18,0м² ; особенности – без подсветки.

- UIN51B – Шахтерская; адрес расположения г. Кызыл Шахтерская; ориентир: ТЭЦ, сторона – «А»; формат – 3.0х6,0м.; общая площадь рекламной поверхности – 18,0 м² ; особенности – без подсветки.
- UIN24A – Лопсанчапа-Калинина; адрес расположения г. Кызыл Лопсанчапа-Калинина; ориентир: рынок Мажалык, сторона – «А»; формат – 3.0х6,0м.; общая площадь рекламной поверхности – 18,0м² ; особенности – без подсветки. (подпункт 1.1 Договора).

Согласно подпункту 2.1.1 Договора ООО «РП» обязалось иметь в наличии разрешительную документацию соответствующих местных органов исполнительной власти на размещение рекламных конструкций в местах, указанных в Договоре. Общество осуществляет монтаж только согласованных макетов РИМ клиентов ИП М"... " на поверхностях рекламных конструкций в полном соответствии с условиями настоящего Договора и с требованиями законодательства Российской Федерации к размещению наружной рекламы, требованиями государственных и/или муниципальных органов и организаций в процессе размещения РИМ, на поверхностях рекламных конструкций которых, осуществляется размещение баннерных плакатов в соответствии с настоящим Договором, в том числе требования по размещению социальной рекламы.

Согласно статьи 38 Закона о рекламе за нарушение статьи 8 Закона о рекламе ответственность несут рекламодатель и рекламораспространитель.

Законом о рекламе определены понятия «рекламодатель», «рекламораспространитель» и «рекламопроизводитель». В соответствии с пунктами 5 - 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель – это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель – это лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из изложенных выше договорных обязательств, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП М"...",

рекламораспространителем – ООО «РП».

Доводы ООО «РП» о том, что рекламодатель предоставил готовый баннер, который был размещен на рекламной конструкции без согласования с Обществом отклоняется на основании следующего.

Согласно подпункту 2.2.2 Договора, ИП М"..." обязался предварительно согласовать с ООО «РП» макет РИМ на соответствие его законодательству РФ.

В случаях, когда ИП М"..." изготавливает оригинал-макет самостоятельно или у третьих лиц – обеспечить ООО «РП» оригинал-макетами плакатов для изготовления баннерных плакатов не позднее, чем за 5 (пять) рабочих дней до даты начала аренды поверхности. Оригиналы-макеты предоставляются ООО «РП» по средствам электронной почты или при очном обращении ИП М"..." или уполномоченного лица в офис ООО «РП» по следующим адресам: "...". За несоответствия макета законодательству РФ ответственность несет сам ИП М"..." (подпункт 2.2.3 Договора).

В случае, если ООО «РП» отказывается утвердить макет РИМ из-за его несоответствия законодательству РФ, ИП М"..." обязан предоставить ему другой макет или заключение уполномоченного органа о возможности размещения на средствах наружной рекламы плакатов с информацией, содержащейся в спорном макете (пункт 2.2.8 Договора).

Самостоятельно и за свой счет урегулировать претензии третьих лиц, связанные с недостоверностью РИМ или ее несоответствием действующему законодательству РФ и нормативным актам органов власти и управления о рекламе, а также с несанкционированным использованием в РИМ товарных знаков, фирменных наименований и других средств индивидуализации. Если рекламируемая продукция или товар подлежит обязательной сертификации или лицензированию, ИП М"..." обязан указать эту информацию на РИМ согласно Федеральному закону от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (подпункт 2.2.9 Договора).

Таким образом, положениями указанного выше Договора определен порядок согласования сторонами макета рекламы до начала монтажа на рекламную конструкцию, при этом, доказательств надлежащего исполнения договора в части согласования макета рекламы лицами, участвующими в рассмотрении настоящего дела не предоставлено.

Кроме того, в соответствии со [статьей 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 пункта 13 Постановление Пленума ВАС Российской Федерации от 08.10.2012 года № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (далее - Пленумом ВАС РФ), при определении лиц, подлежащих привлечению к административной ответственности за распространение недобросовестной и (или) недостоверной рекламы, судам необходимо также 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 и (или) недостоверной рекламы.

Доказательства, свидетельствующие о принятии ООО «РП» всех зависящих от него мер для соблюдения требований законодательства о рекламе, в материалах дела № 017/05/8-27/2019 отсутствуют.

В этой связи, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 017/05/8-27/2019 приходит к выводу, что ООО «РП» выступая в качестве рекламораспространителя и принимая заказ от ИП М"... " на размещение рассматриваемой рекламы могло действовать по правилам [статьи 13](#) Закона о рекламе и имело реальную возможность требовать от рекламодателя сведения, указанные в статье 8 Закона о рекламе, чтобы выполнить обязанность по соблюдению требований законодательства о рекламе, однако не проявило разумной заботливости и осмотрительности по соблюдению установленных требований, и тем самым не отказалось от распространения рассматриваемой ненадлежащей рекламы, нарушающей требования статьи 8 Закона о рекламе.

Таким образом, действия рекламораспространителя – ООО «РП» наравне с действиями рекламодателя – ИП М"... " привели к нарушениям требований статьи 8 Закона о рекламе.

Согласно фотографиям, представленным в материалы дела № 017/05/8-27/2019 в тексте рассматриваемой рекламы внесены дополнения о продавце товаров, реализуемых дистанционным способом, в связи с чем Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи ООО «РП» и ИП М"...» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «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 года № 508, Комиссия Тывинского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: «Предзаказы на Новый Год принимаем по номерам: 6-17-17, 3-71-17 Или на сайте Sushimen.ru.com; SUSHIMEN», распространяющуюся на рекламной конструкции, установленной по адресному ориентиру: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Кечил-оола, с правой стороны проезжей части дороги в непосредственной близости от автобусной остановки «Башня», ненадлежащей, нарушающей требования статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».
2. В связи с добровольным устранением нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе предписание Обществу с ограниченной ответственностью «РП», Индивидуальному предпринимателю М"...» не выдавать.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тывинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении виновных лиц.

Председатель Комиссии

"..."

Члены Комиссии

"..."

"..."

Согласно статьи 37 Закона о рекламе решение может быть оспорено в суде или арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения.