

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ
СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной
антимонопольной
службы по
Сахалинской области**

почтовый адрес: пр. Победы, 24,

г. Южно-Сахалинск, 693007

юридический адрес: пр.
Победы, 24,

г. Южно-Сахалинск, 693007

тел. (4242) 46-55-66, 46-55-69,
факс (4242) 46-55-67

e-mail: to65@fas.gov.ru

_____ №

На № _____ от

РЕШЕНИЕ

по делу № 08-58/2018

Резолютивная часть решения объявлена 07.11.2018

Решение изготовлено в полном объеме 12.11.2018

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

- Председатель Комиссии: - <...> – заместитель руководителя управления;
- Члены Комиссии: - <...> – начальник отдела контроля органов власти, антимонопольного контроля и рекламы;
- <...> – специалист-эксперт отдела контроля органов власти, антимонопольного контроля и рекламы;

рассмотрев дело 08-58/18, возбужденное в отношении Администрации муниципального образования городской округ «Холмский» (ОГРН 1026501020160, ИНН/КПП 6509011013/ 650901001, юридический адрес: 694620, Сахалинская область, г. Холмск, площадь Ленина 4, зарегистрирован в качестве юридического лица 01.07.2002 МИФНС № 1 по Сахалинской области) по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

В присутствии:

от Администрации муниципального образования городской округ «Холмский» - Кривенко Александр Николаевич представить по доверенности от 29 декабря 2017

года № 65-Д, <...> на основании распоряжения от 01.06.2018 № 355-к.

УСТАНОВИЛА:

17.04.2018 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области поступила перенаправленная администрацией муниципального образования «Холмский городской округ» (далее – администрация МО «Холмский ГО») жалоба <...>. (вх. № 1185) на размещение рекламы на фасаде многоквартирного дома с признаками нарушений требований, установленных Федеральным законом от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Из сути данной жалобы следует, что на стене многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу: Сахалинская область, г. Холмск, ул. Победы, д. 1, размещен рекламный щит пивного бара «Вечная пятница» с рекламой алкогольной продукции следующего содержания: «ВЕЧНАЯ ПЯТНИЦА. ЧРЕЗМЕРНОЕ УПОТРЕБЛЕНИЕ АЛКОГОЛЯ ВРЕДИТ ВАШЕМУ ЗДОРОВЬЮ. 18+. 30 РАЗЛИЧНЫХ СОРТОВ. +3 ТЕМПЕРАТУРА ХРАНЕНИЯ. РЫБКА В АССОРТИМЕНТЕ. ХРУСТЯЩИЕ СНЕКИ». К заявлению приложены копии фотографий, свидетельствующих о данном нарушении. В этом же письме администрация МО «Холмский ГО» сообщила, что реализацию продукции в магазине «Вечная пятница» по адресу: Сахалинская область, г. Холмск, ул. Победы, д. 1 осуществляет ИП Коренчук Ю.В., ИНН 650108130980.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области в адрес администрации МО «Холмский ГО» были запрошены копии заявления собственника либо владельца указанной рекламной конструкции на ее установку, разрешения администрации МО «Холмский ГО» на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, а в случае, если такое разрешение не выдавалось, сообщить о принятых мерах реагирования по факту размещения рекламной конструкции на фасаде дома.

В ответ на данный запрос администрация МО «Холмский ГО» сообщила, что конструкция, размещенная на фасаде указанного дома, не является техническим средством стабильного территориального размещения (рекламной конструкцией) (вх. от 22.05.2018 № 444ф, от 28.05.2018 № 1744).

В адрес администрации муниципального образования «Холмский городской округ» была направлено о предупреждение о прекращении действий (бездействий), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства Федерального закона от 26.07.2018 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) по делу № 08-Р12/2018. Поводом для направления предупреждения о прекращении действий (бездействий), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, стали действия администрации, выраженные в отказе устранения причин и условий, способствующих возникновению нарушения

антимонопольного законодательства, путем выдачи владельцу рекламной конструкции, размещенной по адресу: Сахалинская область, г. Холмск, ул. Победы, д. 1, предписания о демонтаже рекламной конструкции.

01.09.2018 в Управление федеральной антимонопольной службы поступил ответ администрации муниципального образования «Холмский городской округ» (вх. 664), на предупреждение о прекращении действий (бездействий), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства Федерального закона от 26.07.2018 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по делу № 08-Р12/2018. Администрация муниципального образования «Холмский городской округ» рассмотрела предупреждение и не усмотрела в своих действиях нарушения антимонопольного законодательства части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2018 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Администрация муниципального образования «Холмский городской округ» считает размещенную на фасаде дома информацию обязательной к размещению согласно статьи 9 Федерального закона «О защите прав потребителя», не являющейся рекламой, а также не квалифицирует информационный баннер техническим средством стабильного территориального размещения (рекламной конструкцией) (вх. от 22.05.2018 № 444ф, от 28.05.2018 № 1744)

Комиссией Сахалинского УФАС России в ходе анализа имеющейся информации установлено следующее.

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 согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона "О рекламе" реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Размещенный на стене многоквартирного жилого дома рекламный щит пивного бара, расположенного по адресу: Сахалинская область, г. Холмск, ул. Победы, д. 1, «Вечная пятница» с рекламой алкогольной продукции следующего содержания: «ВЕЧНАЯ ПЯТНИЦА. ЧРЕЗМЕРНОЕ УПОТРЕБЛЕНИЕ АЛКОГОЛЯ ВРЕДИТ ВАШЕМУ ЗДОРОВЬЮ. 18+. 30 РАЗЛИЧНЫХ СОРТОВ. +3 ТЕМПЕРАТУРА ХРАНЕНИЯ. РЫБКА В АССОРТИМЕНТЕ. ХРУСТЯЩИЕ СНЕКИ», однозначно несет в себе функцию привлечения внимания и продвижения товара на рынке, а значит, является рекламой.

Кроме того, пленум ВАС РФ в пункте 2 постановления от 08.10.2012 N 58 разъяснил, что при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы необходимо учитывать, что размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителей 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 и поддержания интереса к товару достаточно

изображения части сведений о товаре.

В соответствии с пунктом 7 статьи 2 Федерального закона N 171-ФЗ от 22.11.1995 "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции" (далее - Закон о государственном регулировании оборота алкогольной продукции) алкогольная продукция - пищевая продукция, которая произведена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции, за исключением пищевой продукции в соответствии с перечнем, установленным Правительством Российской Федерации. Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как спиртные напитки (в том числе водка, коньяк), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха.

В совокупности с вывеской «ВЕЧНАЯ ПЯТНИЦА», а также информацией: "18+. 30 РАЗЛИЧНЫХ СОРТОВ. +3 ТЕМПЕРАТУРА ХРАНЕНИЯ. РЫБКА В АССОРТИМЕНТЕ. ХРУСТЯЩИЕ СНЕКИ» можно сделать вывод, что объектом рекламирования выступает именно пиво (алкогольная продукция), а также в связи наличие в тексте рекламы предупредительной надписи «ЧРЕЗМЕРНОЕ УПОТРЕБЛЕНИЕ АЛКОГОЛЯ ВРЕДИТ ВАШЕМУ ЗДОРОВЬЮ».

В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 21 Закона о рекламе, реклама алкогольной продукции не должна размещаться с использованием технических средств стабильного территориального размещения (рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на крышах, внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их.

По смыслу части 1 статьи 19 Федерального закона "О рекламе" к числу технических средств стабильного территориального размещения относятся щиты, стенды, строительные сетки, перетяжки, электронные табло, воздушные шары, аэростаты и иные объекты, монтируемые и располагаемые на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, а также остановочных пунктов движения общественного транспорта.

При этом определяющим признаком для отнесения той или иной конструкции-рекламоносителя к числу технических средств стабильного территориального размещения, по смыслу указанной части статьи 19 Федерального закона "О рекламе", является невозможность перемещения и изменения положения в пространстве присоединенной к конструкции рекламы.

Размещенной на стенке пивного бара рекламный щит пивного бара «Вечная пятница» с рекламой следующего содержания: «ВЕЧНАЯ ПЯТНИЦА. ЧРЕЗМЕРНОЕ УПОТРЕБЛЕНИЕ АЛКОГОЛЯ ВРЕДИТ ВАШЕМУ ЗДОРОВЬЮ. 18+. 30 РАЗЛИЧНЫХ СОРТОВ. +3 ТЕМПЕРАТУРА ХРАНЕНИЯ. РЫБКА В АССОРТИМЕНТЕ. ХРУСТЯЩИЕ СНЕКИ» прикреплен к стене, а значит невозможно его перемещение, что является определяющим признаком отнесения данного рекламного щита к средствам технического стабильного территориального размещения.

Таким образом, Сахалинского УФАС России делает вывод, что данный рекламный

щит пивного бара «Вечная пятница» с рекламой следующего содержания: «ВЕЧНАЯ ПЯТНИЦА. ЧРЕЗМЕРНОЕ УПОТРЕБЛЕНИЕ АЛКОГОЛЯ ВРЕДИТ ВАШЕМУ ЗДОРОВЬЮ. 18+. 30 РАЗЛИЧНЫХ СОРТОВ. +3 ТЕМПЕРАТУРА ХРАНЕНИЯ. РЫБКА В АССОРТИМЕНТЕ. ХРУСТЯЩИЕ СНЕКИ» является рекламой алкогольной продукции, размещённой на техническом средстве стабильного территориального размещения (рекламной конструкции).

Согласно части 9 статьи 19 Закона о рекламе 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 соответствии с частью 10 указанной статьи установка и эксплуатация рекламной конструкции без разрешения, срок действия которого не истек, не допускаются. В случае установки и (или) эксплуатации рекламной конструкции без разрешения, срок действия которого не истек, она подлежит демонтажу на основании предписания органа местного самоуправления муниципального района или органа местного самоуправления городского округа, на территориях которых установлена рекламная конструкция.

29.10.2018 в адрес Сахалинского УФАС России было направлено возражение на Заключение об обстоятельствах дела, согласно представленным возражениям Администрация МО «Холмский городской округ» считает информацию «ВЕЧНАЯ ПЯТНИЦА. ЧРЕЗМЕРНОЕ УПОТРЕБЛЕНИЕ АЛКОГОЛЯ ВРЕДИТ ВАШЕМУ ЗДОРОВЬЮ. 18+. 30 РАЗЛИЧНЫХ СОРТОВ. +3 ТЕМПЕРАТУРА ХРАНЕНИЯ. РЫБКА В АССОРТИМЕНТЕ. ХРУСТЯЩИЕ СНЕКИ» обязательной к размещению в соответствии со ст. 9 Закон РФ от 07.02.1992 № 2300-1, а значит не являющейся не являющейся рекламой.

Однако в соответствии ст. 9 Закон РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей», обязательная к размещению информация должна содержать:

1. Фирменное наименование (наименование) своей организации;
2. Место ее нахождения (адрес) и режим ее работы. Продавец (исполнитель) размещает указанную информацию на вывеске;
3. Если вид деятельности, осуществляемый изготовителем (исполнителем, продавцом), подлежит лицензированию и (или) исполнитель имеет государственную аккредитацию, до сведения потребителя должна быть доведена информация о виде деятельности изготовителя (исполнителя, продавца), номере лицензии и (или) номере свидетельства о государственной аккредитации, сроках действия указанных лицензии и (или) свидетельства, а также информация об органе, выдавшем указанные лицензию и (или) свидетельство.

4. Изготовитель (исполнитель, продавец) - индивидуальный предприниматель - должен предоставить потребителю информацию о государственной регистрации

и наименовании зарегистрировавшего его органа.

Таким образом, Комиссия Сахалинского УФАС России делает вывод, что содержащая на рекламном баннере информация не может быть обязательной к размещению в соответствии со ст. 9 Закон РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» так как не содержит вышеуказанные сведения.

Согласно части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

По результатам проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке установки и эксплуатации рекламных конструкций на границах муниципального образования «Холмский городской округ» были сделаны следующие выводы:

1. Временно интервал исследования определен период с 22.03.2018 г. по 13.08.2018 г.
2. Продуктовые границы товарного знака: установка и эксплуатация рекламных конструкций.
3. Географические границы товарного знака: границы муниципального образования «Холмский городской округ» Сахалинской области.
4. Оценка изменения состояния конкуренции на товарном рынке вследствие принятия акта и (или) осуществления действия (бездействия).

Отказываясь выдавать предписание о демонтаже рекламной конструкции установленной и эксплуатируемой по адресу: г. Холмск, ул. Победы, д. 1, в отсутствие разрешения на ее установку и эксплуатацию Администрации МО «Холмский городской округ» нарушает часть 1 статьи 15 ФЗ-135 «О защите конкуренции».

Такое бездействие Администрации МО «Холмский городской округ» выражается в предоставлении преимуществ лицу, установившему эксплуатирующему рекламную конструкцию по адресу: г. Холмск, ул. Победы, д. 1 без соответствующего разрешения и ведет к ограничению конкуренции на рынке установки и эксплуатации рекламных конструкций.

Ограничение конкуренции выразилось в установлении к хозяйствующим субъектам требований, не предусмотренных законодательством РФ о рекламе (ч. 1 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции»).

В соответствии с частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, Федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным

осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

На основании вышеизложенного, комиссия Сахалинского УФАС России, приходит к выводу, что действия Администрация муниципального образования «Холмский городской округ» нарушают часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

С учетом изложенного, Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области, рассмотрев материалы дела № 08-58/2018, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию муниципального образования «Холмский городской округ» (ОГРН 1026501020160, ИНН/КПП 6509011013/ 650901001, юридический адрес: 694620, Сахалинская область, г. Холмск, площадь Ленина 4, зарегистрирован в качестве юридического лица 01.07.2002 МИФНС № 1 по Сахалинской области) нарушившей часть 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции;

2. Выдать Администрации муниципального образования «Холмский городской округ» обязательное к исполнению предписание;

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Сахалинского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении предусмотренного ч. 1 ст. 14.9 КоАП РФ в отношении должностного лица Администрации муниципального образования «Холмский городской округ».

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Сахалинской области в течение трех месяцев со дня его изготовления в полном объеме.

Председатель Комиссии