ИП М<...>

(сеть столовых «ЩиБорщи»)

г.Барнаул, 656015

П<...>

Новая ул., <…>

с. Березовка, 658592

Тюменцевский район

Алтайский край

Заявителю

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 022/05/20-524/2019

Решение принято 10 сентября 2019 года

Решение изготовлено в полном объеме 17 сентября 2019 года г.Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии:

<...>– врио заместителя руководителя управления,

члены Комиссии:

<...>– главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

<...>– ведущий специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело № 022/05/20-524/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения в городе Барнауле рекламы сети столовых «ЩиБорщи» посредством транспортных средств, используемых исключительно в качестве передвижных рекламных конструкций,

с участием лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ИП М<...> (личность удостоверена на основании паспорта),

в отсутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - гр. П<...>(извещен надлежащим образом),

в отсутствии заявителя (извещен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

14 июня 2019 года в Алтайское краевое УФАС России на рассмотрение поступило заявление жителя города Барнаула о распространении рекламы «ЩиБорщи сеть столовых, доставка обедов…» с использованием транспортного средства преимущественно в качестве рекламной конструкции. Заявитель указал, что автомобиль на протяжении значительного периода времени не меняет своего фактического местоположения (г.Барнаул, Ленина пр., 13, ТС «Мария-Ра»), имеет признаки бесхозности: водитель на месте стоянки отсутствует.

В качестве доказательств заявителем предоставлен фотоснимок транспортного средства с рассматриваемой рекламой.

Исходя из представленной фотографии, автомобиль марки ИЖ размещен по пр.Ленина, 113 в районе «Нового рынка», с правой стороны проезжей части в месте, разрешенном для стоянки транспортных средств. Данный автомобиль имеет государственный регистрационный знак Х989ХХ.

На кузове автомобиля с трех сторон размещены рекламные баннеры с информацией следующего содержания: «ЩиБорщи сеть столовых Пионеров, 13 здание Нового рынка, Никитина, 55 к 5 стадион Динамо, пл.Победы, 12 автовокзал доставка обедов 8 913 093 10 42…».

Антимонопольным органом в результате проверки фактов, изложенных в заявлении, совершен выезд на место стоянки указанного транспортного средства и зафиксирован факт его нахождения в указанном месте, также установлено, что автомобиль имеет признаки бесхозности, что обусловлено спущенными автомобильными колесами, изрисованными стеклами, внутренним содержанием кабины автомобиля, а также отсутствием водителя на месте.

Кроме того, антимонопольным органом установлен факт нахождения по ул. Пионеров, 13а рядом со зданием «Нового рынка» автомобиля марки ОКА с аналогичной рекламной информацией, размещенной посредством рекламных баннеров, прикрепленных к кузову автомобиля с трех сторон: «ЩиБорщи сеть столовых доставка обедов 8 913 093 10 42 Пионеров, 13 30 метров в здании Нового рынка». Данный автомобиль имеет государственный регистрационный знак Н482ЕЕ.

Усмотрев в способе распространения рассматриваемой рекламы признаки нарушения части 2 статьи 20 Федерального закона «О рекламе», антимонопольный орган 26 июля 2019 года возбудил производство по настоящему делу.

Лицами, в действиях которых усматриваются признаки нарушения законодательства о рекламе, признаны: ИП М<...>, осуществляющий деятельность в сети столовых «ЩиБорщи», и гр. П<...> – собственник транспортного средства марки ИЖ государственный регистрационный знак Х989ХХ.

Рассмотрение дела назначено на 11 часов 00 минут 15 августа 2019 года.

15 августа 2019 года лица, признанные участвующими в деле, на заседание Комиссии не явились, явку представителей в заседание не обеспечили, о дате, времени и месте рассмотрения дела извещены надлежащим образом.

Комиссия, изучив материалы дела, пришла к выводу об отложении рассмотрения

дела в связи с необходимостью в дополнительном выяснении обстоятельств дела, связанных с распространением рассматриваемой рекламы, а также в связи с необходимостью участия в деле ИП М<...> и получением от него пояснений и документов. Рассмотрение дела отложено до 11 часов 00 минут 10 сентября 2019 года.

10 сентября 2019 года извещенный надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела гр. П<...>, на его рассмотрение не явился, что в силу пункта 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе, не является препятствием для рассмотрения дела по существу в отсутствии указанного лица.

Присутствующий 10 сентября 2019 года на заседании Комиссии ИП М<...> пояснил, что в целях распространения рекламы сети столовых «ЩиБорщи» было приобретено четыре автомобиля, которые находятся в собственности знакомых и родственников; рекламу на автомобилях разместил для удобства граждан, которые не знают, где пообедать, а также потому, что половина транспорта в городе обклеены рекламой, в том числе и городской транспорт, на котором реклама платная, поэтому в целях экономии средств и были приобретены автомобили.

12 августа 2019 года ИП М<...> во исполнение определения о возбуждении дела предоставлены копии следующих документов, в том числе:

- договор купли-продажи автомобиля ВАЗ111130-21 (г/н Н482ЕЕ22), заключенный 23.08.2018г. между гр. К<...> (продавец) и гр. Б<...>(покупатель), паспорт транспортного средства на указанный автомобиль и свидетельство о государственной регистрации транспортного средства, в котором собственником значится гр. К<...>.,

- паспорт транспортного средства и свидетельство о государственной регистрации транспортного средства – ИЖ 27151 (г/н Х989ХХ22), собственников которого является гр. П<...>

Документы, связанные использованием ИП М<...>указанных транспортных средств исключительно в качестве рекламных конструкций, а также документы, связанные с изготовлением и размещением рассматриваемой рекламы, в антимонопольный орган индивидуальным предпринимателем не представлены.

Комиссия, исследовав материалы дела, применив нормы законодательства Российской Федерации о рекламе, заслушав пояснения лица, участвующего в деле, пришла к следующим выводам.

Согласно материалам дела, в городе Барнауле с использованием транспортных средств ВАЗ111130-21 (г/н Н482ЕЕ22), ИЖ 27151 (г/н Х989ХХ22), преимущественно в качестве рекламных конструкций распространяется реклама сети столовых «ЩиБорщи»: «ЩиБорщи сеть столовых Пионеров, 13 здание Нового рынка, Никитина, 55 к 5 стадион Динамо, пл.Победы, 12 автовокзал доставка обедов 8 913 093 10 42…», «ЩиБорщи сеть столовых доставка обедов 8 913 093 10 42 Пионеров, 13 30 метров в здании Нового рынка».

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О

рекламе» под рекламой понимается 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, в силу пункта 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», могут выступать 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.

Независимо от формы или используемого средства распространения реклама должна быть распознаваема без специальных знаний или без применения технических средств непосредственно в момент ее представления именно как реклама.

Таким образом, признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, сформировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

Содержание размещенной на указанных автомобилях информации свидетельствует о том, что она по своему содержанию и целевой направленности является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования: сеть столовых «ЩиБорщи» и услугам общественного питания, формирует и поддерживает интерес к указанным объектам рекламирования и способствует продвижению их на рынке.

Согласно выписке из Реестра Российской системы и плана нумерации указанный в рекламе номер телефона (8 913 093 10 42) принадлежит номерной емкости ПАО «МТС», Алтайский край.

По информации, предоставленной ПАО «МТС», указанный в рекламе в качестве контактных данных номер телефона выделен в пользование гр.М<...>на основании договора на оказание услуг связи.

Согласно данным Федеральной информационной системы Госавтоинспекции МВД России, представленным управлением ГИБДД ГУ МВД России по Алтайскому краю, владельцем транспортного средства ИЖ 27151 (грузовой фургон), государственный регистрационный номер Х989ХХ22 является гр. П<...>.

Согласно информации, размещенной в уголке потребителя сети столовых «ЩиБорщи», размещенной в здании по адресу: Пионеров ул., 13 (в месте оказания услуг), деятельность по оказанию услуг общественного питания осуществляет ИП М<...>.

ИП М<...>., согласно данным ФНС России, зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 04.02.2015г. (ИНН 222510916346, ОГРНИП 315222500000883), осуществляет предпринимательскую деятельность, в том числе на рынке по предоставлению услуг ресторанов и кафе с полным ресторанным

обслуживанием, кафетериев, ресторанов быстрого питания и самообслуживания (код ОКВЭД – 56.10.1, дополнительный), деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания (код ОКВЭД – 56.10, дополнительный).

Федеральным законом «О рекламе» установлены особенности отдельных способов распространения рекламы.

Согласно материалам дела, реклама сети столовых «ЩиБорщи» распространяется с использованием транспортных средств.

Часть 2 статьи 20 Федерального закона «О рекламе» запрещает использование транспортных средств исключительно или преимущественно в качестве передвижных рекламных конструкций, в том числе переоборудование транспортных средств для распространения рекламы, в результате которого транспортные средства полностью или частично утратили функции, для выполнения которых они были предназначены, переоборудование кузовов транспортных средств с приданием им вида определенного товара.

В соответствии с письмом ФАС России от 10.07.2019 № ДФ/58724/19 «О рекламе на транспортном средстве» по смыслу данного запрета, размещение рекламы на транспортном средстве, основным предназначением которого является распространение рекламы (в том числе создание транспортного средства в виде определенного товара), а также переоборудование транспортного средства для распространения рекламы с частичной утратой тех функций транспортного средства, для выполнения которых оно было создано изначально, должно рассматриваться как неисполнение установленных Федеральным законом «О рекламе» требований. Вместе с тем, такое использование транспортного средства является не единственным способом использования транспортного средства исключительно или преимущественно в качестве передвижной рекламной конструкцией.

К преимущественному использованию транспортного средства в качестве рекламной конструкции можно отнести случаи, когда транспортное средство с размещенным на ним билбордом, светодиодным экраном или иным рекламным носителем в течение длительного времени стоит на одном месте без передвижения. При этом, такая возможность отнесения определяется исходя из всех обстоятельств размещения такого транспортного средства.

Кроме того в силу письма ФАС России от 02.05.2012г. № АК/13623, оценку длительности размещения транспортного средства на одном месте для целей части 2 статьи 20 Федерального закона «О рекламе» следует проводить исходя из разумности стоянки транспортного средства, а также с учетом места размещения транспортного средства.

Антимонопольным органом установлено, что автомобили ВАЗ111130-21 (г/н Н482ЕЕ22), ИЖ 27151 (г/н Х989ХХ22) с рассматриваемой рекламой в течение длительного периода не меняют своего местоположения, имеют признаки бесхозности, что обусловлено спущенными автомобильными колесами, изрисованными стеклами, внутренним содержанием кабины автомобиля, а также отсутствием водителя на месте.

Данный факт указывает на использование указанных автомобилей исключительно

в качестве рекламных конструкций.

Согласно частям 6, 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение части 2 статьи 20 настоящего Федерального закона несет как рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования лицо, так и рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно материалам дела, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП М<...>, осуществляющий предпринимательскую деятельность в сети столовых «ЩиБорщи».

Из пояснений индивидуального предпринимателя следует, что способ распространения рекламы с использованием транспортных средств был определен им лично, равно как и идея размещения рекламы (прикрученные к кузову автомобилей рекламные щиты) определена самостоятельно, следовательно, указанный индивидуальный предприниматель является рекламораспространителем. Кроме того, ИП М<...>договоры на распространение рекламы с собственниками транспортных средств, с использованием которых распространяется реклама сети столовых «ЩиБорщи», не предоставлены.

Таким образом, признаки нарушения части 2 статьи 20 Федерального закона «О рекламе» в действиях собственника транспортного средства ИЖ 27151 (грузовой фургон), государственный регистрационный номер Х989ХХ22 П<...> не нашли своего подтверждения.

При установленных обстоятельствах у Комиссии Алтайского краевого УФАС России имеются правовые основания для вывода, что ИП М<...> является рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы.

Согласно пункту 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, признается ненадлежащей.

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Использование транспортного средства исключительно или преимущественно в качестве передвижной рекламной конструкции, в том числе переоборудование транспортного средства для распространения рекламы, в результате которого транспортное средство полностью или частично утратило функции, для выполнения которых оно было предназначено, переоборудование кузова транспортного средства с приданием ему вида определенного товара, - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от трех тысяч до пяти тысяч рублей; на должностных лиц - от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - от пятисот тысяч до одного миллиона рублей.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения

антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу сети столовых «ЩиБорщи», распространенную с использованием транспортных средств, в том числе ВАЗ111130-21 (г/н Н482ЕЕ22), ИЖ 27151 (г/н Х989ХХ22), исключительно в качестве рекламных конструкций, ненадлежащей, поскольку при ее размещении и распространении нарушены установленный частью 2 статьи 20 Федерального закона «О рекламе» запрет на использование транспортных средств исключительно или преимущественно в качестве передвижных рекламных конструкций.

2. Выдать ИП М<...> обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела в ГУ МВД России по Алтайскому краю для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 2 статьи 14.38 КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>