



Управление Федеральной антимонопольной службы
по республике Коми

РЕШЕНИЕ

12 сентября 2016 года

(изготовление решения в полном объеме)

12 сентября 2016 года

№ 03-01/8476

(оглашение резолютивной части)

Сыктывкар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее - Коми УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия), в составе:

председатель Комиссии: <..> – врио заместителя руководителя Управления – начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

члены Комиссии: <..> - ведущий специалист – эксперт отдела Управления; <..> - специалист-эксперт отдела Управления,

рассмотрев дело № Р 30-04/15, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Издательский дом «НЭП» (далее – ООО «Издательский дом «НЭП») и <..> (далее – <..>) по факту распространения в газете «Путеводитель-консультант покупателя «Ухтинская витрина» от 19.12.2014 № 47 (300) на странице (полосе) 5 (15) рекламы следующего содержания: «777-100, круглосуточно, ЭВАКУАТОР, г/п 7 тонн» (далее – рассматриваемая реклама), с признаками нарушения требований ст. 16 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствие ИП <..>, ООО «Издательский дом «НЭП», <..>, Управления Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых

коммуникаций по Республике Коми (далее – Управление Роскомнадзора по Республике Коми) (указанные лица надлежащим образом извещены о дате, времени и месте рассмотрения дела, соответствующие доказательства в материалах дела имеются),

УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступило заявление Управления Роскомнадзора по Республике Коми от 19.01.2015 № 116-01/11 (вход. № 315 от 20.01.2015) по факту выявления в ходе проведенной Управлением Роскомнадзора по Республике Коми проверки признаков нарушения ст. 16 [Закона о рекламе](#) со стороны газеты «Путеводитель-консультант покупателя «Ухтинская витрина» от 19.12.2014 № 47 (300) (далее - Газета).

По результатам рассмотрения обращения принято решение о возбуждении дела № Р 13-03/15 по признакам нарушения ст. 16 Закона о рекламе в отношении ООО «Издательский дом «НЭП» и <..>

Определением Коми УФАС России о выделении дел в отдельное производство от 15.04.2015 № 03-01/3499 выделено в отдельное производство дело, касающееся рекламы следующего содержания: «777-100, круглосуточно, ЭВАКУАТОР, г/п 7 тонн» и ему присвоен № Р 30-04/15.

Определением Коми УФАС России от 15.04.2015 № 03-01/3498 о продлении срока и отложении рассмотрения дела № Р 13-03/15, замене ненадлежащих лиц надлежащими, ненадлежащее лицо - <..> заменено надлежащим – ИП <..>

Определением Коми УФАС России о приостановлении рассмотрения дела от 12.05.2015 № 03-01/3961, было приостановлено рассмотрение дела № Р 30-04/15 в связи с необходимостью получения заключения специалистов ФАС России по рассматриваемым Комиссией обстоятельствам.

Определением от 03.11.2015 № 03-01/9760 рассмотрение дела № Р 30-04/15 в отношении ООО «Издательский дом «НЭП» и ИП <..> возобновлено после устранения обстоятельств, вызвавших приостановление дела.

Определением Коми УФАС России от 16.11.2015 № 03-01/10233 о продлении срока и отложении рассмотрения дела № Р 30-04/15, привлечен в качестве лица, располагающего сведениями по рассматриваемым обстоятельствам дела, заказчик спорной информации <..>

Определением Коми УФАС России от 30.11.2015 № 03-01/10867 было приостановлено рассмотрение дела № Р 30-04/15 в связи с необходимостью получения заключения специалистов ФАС России по рассматриваемым Комиссией обстоятельствам.

Определением от 05.07.2016 № 03-01/6181 рассмотрение дела № Р 30-04/15 в отношении ООО «Издательский дом «НЭП» и ИП <..> возобновлено после устранения обстоятельств, вызвавших приостановление дела.

Из материалов рекламного дела № Р 30-04/15 (далее – рекламное дело) усматривается нижеследующее.

Из заявления Роскомнадзора, поданного в антимонопольное управление, следует, что в газете «Путеводитель-консультант покупателя «Ухтинская витрина» на странице (полосе) 5 (15) размещена информация без пометок «реклама» или «на правах рекламы» следующего содержания: «777-100, круглосуточно, ЭВАКУАТОР, г/п 7 тонн».

В соответствии со ст. 3 Закона о рекламе реклама – 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.

В соответствии со ст. 16 [Закона о рекламе](#) размещение текста рекламы в периодических печатных изданиях, не специализирующихся на сообщениях и материалах рекламного характера, должно сопровождаться пометкой «реклама» или пометкой «на правах рекламы». Объем рекламы в таких изданиях должен составлять не более чем сорок процентов объема одного номера периодических печатных изданий. Требование о соблюдении указанного объема не распространяется на периодические печатные издания, которые зарегистрированы в качестве специализирующихся на сообщениях и материалах рекламного характера и на обложке и в выходных данных которых содержится информация о такой специализации.

Таким образом, в случае размещения в периодическом печатном издании, не специализирующемся на сообщениях и материалах рекламного характера, текста рекламы, такое размещение должно сопровождаться пометкой «реклама» или пометкой «на правах рекламы».

Согласно письменным пояснениям ИП <..> и <..>, представленным в материалы рассматриваемого рекламного дела, рассматриваемое объявление, размещенное в газете «Путеводитель-консультант покупателя «Ухтинская витрина» от 19.12.2014 № 47 (300), носит разовый, эпизодический характер.

Также ИП <..> пояснил, что подателем объявления является физическое лицо, оплачено объявление от его имени, что подтверждается копией заявки на размещение объявления и кассовых документов. До 19.12.2015 года <..> – податель объявления, никакой информации в газете не размещал. Рассматриваемое объявление в газете не связано с осуществлением предпринимательской деятельности, которая предполагает систематическое получение прибыли. Единичные случаи дохода не являются предпринимательской деятельностью. Рассматриваемое объявление не попадает под понятие «реклама» и не требует пометки «реклама». При таких обстоятельствах не нарушены положения Закона Российской Федерации о рекламе.

<..> пояснил, что объявление имело разовый частный характер с целью изучения рынка услуг транспорта и возможного дальнейшего занятия. Для этого обратился к ИП <..> для оплаты частного объявления в кассе. <..> не является индивидуальным предпринимателем, не зарегистрирован как ИП, и не оказывал услуги постоянно или систематически, и когда опубликовал разовое частное объявление в газете, не

ставил целью постоянное извлечение прибыли или вообще извлечение прибыли. <..> считает свои действия законными, намерения нарушать закон не было.

Комиссия Коми УФАС России, оценив заявленные доводы и имеющиеся материалы, пришла к нижеследующим выводам.

Из диспозиции п. 1 ст. 3 следует, что для признания информации рекламой, она должна обладать всеми её признаками, установленным п. 1 ст. 3 Закона о рекламе.

В силу п. 2 ст. 3 Закона о рекламе, объект рекламирования – 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.

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

Согласно позиции ФАС России, реклама должна формировать или поддерживать интерес к объекту рекламирования. Чтобы информация могла считаться рекламой, она должна целенаправленно представлять вниманию потребителей объект рекламы. Признаками рекламы является её способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, формирование к нему положительного отношения и закреплении его образа в памяти потребителя.

Согласно разъяснениям ФАС России, имеющимся в материалах рассматриваемого дела, рассматриваемая информация содержит сведения, связанные с осуществлением предпринимательской деятельности, поскольку содержит указание на профиль деятельности организации, оказывающей какие-либо услуги, а также номер телефона, позволяющий потребителю такой информации воспользоваться услугами, оказываемыми конкретной организацией, тем самым индивидуализирует данные организации. В рассматриваемом случае объектом рекламирования выступает лицо, оказывающее услуги по грузоперевозке, а также лицо, оказывающее услуги по эвакуации транспортных средств, соответственно.

В соответствии с п. 5 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Из содержания данной нормы следует, что рекламодатель – это, по сути, заказчик рекламы, то есть лицо, в чьих интересах осуществляется распространение и размещение рекламы. Соответственно таким лицом могут выступать изготовитель, продавец, фирма, оказывающая услуги, государственный или общественный орган, физическое лицо.

Из п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о рекламе следует, что антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий государственный надзор за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе предупреждает, выявляет и пресекает нарушения физическими или

юридическими лицами законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, физическое лицо может выступать в качестве рекламодача в правоотношениях в сфере рекламы.

Из материалов данного дела следует, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является <...>, который указал, что размещение спорной информации носит эпизодический характер. Однако данное опровергается имеющимися в деле доказательствами, а именно: Комиссией установлено, что такое же объявление (с идентичным содержанием текстом, рисунком, без пометки «реклама» или «на правах рекламы») следующего содержания: «777-100, круглосуточно, ЭВАКУАТОР, г/п 7 тонн», выходило в газете «Путеводитель-консультант покупателя «Ухтинская витрина» в номерах от 26.12.2014, от 16.01.2015, от 23.01.2016, от 30.01.2016, от 06.02.2016, от 13.02.2015, от 27.02.2015, 06.03.2015, от 14.03.2015, от 27.03.2015, от 03.04.2015, от 10.04.2015, от 17.04.2015, от 24.04.2015, от 01.05.2015, от 09.05.2015, от 16.05.2015, от 22.05.2016, от 29.05.2016, от 05.06.2015, от 12.05.2015.

Согласно ст. 2 Гражданского кодекса Российской Федерации, гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, исходя из того, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном [законом](#) порядке.

В соответствии с Постановлением Конституционного Суда РФ от 24.02.2004г. N 3-П, предпринимательская деятельность представляет собой самостоятельную, осуществляемую на свой риск деятельность, цель которой - систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. Деятельность акционеров не является предпринимательской (она относится к иной не запрещенной законом экономической деятельности), однако и она влечет определенные экономические риски, поскольку само акционерное общество предпринимательскую деятельность осуществляет.

В связи с вышеизложенным, спорная информация распространена в 3 (трех) номерах газеты «Путеводитель-консультант покупателя «Ухтинская витрина», следовательно, ставит своей целью привлечения клиентов и внимания к объектам рекламирования: услугам по перевозке грузов, услугам грузчиков и получение в таком случае дохода <..>.

Согласно выписке из ЕГРИП, имеющейся в материалах рекламного дела, основным и дополнительным видом экономической деятельности ИП <..> является издание газет. Из вышеизложенного следует, что рассматриваемая реклама размещена ИП <..> с целью получения прибыли от его экономической деятельности, что отвечает целям предпринимательской деятельности.

Таким образом, спорная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством размещения в газете «Путеводитель-консультант

покупателя «Ухтинская витрина» от 19.12.2014 № 47 (300), на странице (полосе) 5 (15);

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования: услугам эвакуатора, формирование и поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Таким образом, информация «777-100, круглосуточно, ЭВАКУАТОР, г/п 7 тонн», распространенная посредством размещения в газете «Путеводитель-консультант покупателя «Ухтинская витрина» от 19.12.2014 № 47 (300) на странице (полосе) 5 (15), является рекламой.

В соответствии со ст. 16 [Закона о рекламе](#) размещение текста рекламы в периодических печатных изданиях, не специализирующихся на сообщениях и материалах рекламного характера, должно сопровождаться пометкой «реклама» или пометкой «на правах рекламы». Объем рекламы в таких изданиях должен составлять не более чем сорок процентов объема одного номера периодических печатных изданий. Требование о соблюдении указанного объема не распространяется на периодические печатные издания, которые зарегистрированы в качестве специализирующихся на сообщениях и материалах рекламного характера и на обложке и в выходных данных которых содержится информация о такой специализации.

В соответствии со ст. 2 Закона РФ от 27.12.1991 № 2124-1 «О средствах массовой информации» под периодическим печатным изданием понимается газета, журнал, альманах, бюллетень, иное издание, имеющее постоянное наименование (название), текущий номер и выходящее в свет не реже одного раза в год.

Как следует из свидетельства о регистрации средства массовой информации серии ПИ № ФС 3-0822 от 22.05.2008, выданного Управлением Федеральной службы по надзору в сфере массовых коммуникаций, связи и охраны культурного наследия по Архангельской области и Ненецкому автономному округу, Газета зарегистрирована в качестве специализирующейся на сообщениях и материалах рекламного характера (реклама более 40%).

Однако на обложке и в выходных данных указанной газеты отсутствует информация о специализации данного периодического печатного издания.

Согласно разъяснениям ФАС России от 27.02.2015 № АК/8901/15 при размещении рекламы в газете, специализирующейся в соответствии со свидетельством о регистрации СМИ на материалах рекламного характера (более 40%), без указания о такой специализации на обложке и в выходных данных печатного издания, требуется наличие пометки «реклама» или «на правах рекламы» в соответствии со ст. 16 Закона о рекламе.

Текст рассматриваемой рекламы не содержит ни одной из предусмотренных требованиями ст. 16 Закона о рекламе пометок.

При данных обстоятельствах рассматриваемая реклама размещена с нарушением требований ст. 16 Закона о рекламе.

В силу положений, установленных п. 4 ст. 3 Закона о рекламе ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных ст. 16 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

Частью 8 ст. 38 Закона о рекламе предусмотрено, что рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В силу п. 7 ст. 3 Закона о рекламе, рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно п. 6 ст. 3 Закона о рекламе, рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Рассматриваемая реклама размещена в газете «Путеводитель-консультант покупателя «Ухтинская витрина» учредителем которой, согласно свидетельству о регистрации средства массовой информации серии ПИ № ФС 3 - 0822 от 22.05.2008, является <..>.

Согласно выходным данным Газеты издателем газеты является ООО «Издательский дом «НЭП».

Согласно письменным пояснениям ООО «Издательский дом «НЭП» и ИП <..>, представленным в материалы рассматриваемого рекламного дела, рекламопроизводителем и рекламодателем рекламы: «777-100, круглосуточно, ЭВАКУАТОР, г/п 7 тонн», размещенной в Газете на странице (полосе) 5 (15), является ИП <..>

Также ООО «Издательский дом «НЭП» и ИП <..> пояснили, что реклама была одобрена и согласована <..> – главным редактором и учредителем газеты. Взаимодействие ИП <..> и ООО «Издательский дом «НЭП» по вопросу размещения рекламы не регламентируется, поскольку процесс производства и изготовления рекламы осуществляет ИП <..> а ООО «Издательский дом «НЭП» осуществляет только печать (по предоставленным в электронном виде готовым файлам) газеты. Вышеуказанный процесс регламентируется договором между ИП <..> и ООО «Издательский дом «НЭП» от 15.01.2014 (далее – договор от 15.01.2014) и договором между ООО «Издательский дом «НЭП» и ООО «Коми республиканская типография» (далее – договор от 01.01.2015).

В соответствии с п. 1.1. договора от 15.01.2014 ИП <..> поручает, а ООО «Издательский дом «НЭП» обязуется отпечатать полиграфическую продукцию – газету, технические характеристики которой приведены в спецификации. ИП <..> обязан: предоставить ООО «Издательский дом «НЭП» текстовые и изобразительные оригиналы документов, необходимые для печати Газеты в установленные сроки (п. 2.1.1. договора); по акту сдачи-приемки принять у ООО «Издательский дом «НЭП» отпечатанные экземпляры Газеты в течение трех дней с

момента уведомления о выполнении работ по настоящему договору (п. 2.1.3. договора). ООО «Издательский дом «НЭП» обязан обеспечить печать Газеты в согласованные сроки и необходимое качество печати (п. 2.2.1. договора).

В соответствии с п. 1.1. и п. 1.2. договора от 01.01.2015 ООО «Коми республиканская типография» принимает на себя обязанность по заданию ООО «Издательский дом «НЭП» изготовить полиграфическую продукцию – газету, ООО «Издательский дом «НЭП» обязуется принять отпечатанную продукцию по накладной и оплатить выполненную работу.

Из материалов рекламного дела № Р 29-04/16 усматривается, что нарушение ст. 16 Закона о рекламе произошло по вине рекламодателя и рекламопроизводителя – ИП <..>

Из материалов рекламного дела усматривается, что ИП <..> не предпринято должных мер, направленных на соблюдение требований законодательства Российской Федерации о рекламе, что и привело к рассматриваемому нарушению.

Таким образом, ИП <..> нарушены требования ст. 16 Закона о рекламе.

Из материалов рекламного дела № Р 30-04/16 следует, что рассматриваемая реклама распространялась с 19.12.2014 по 12.06.2015 на территории г. Ухты.

На дату принятия Комиссией решения в материалах рекламного дела отсутствуют доказательства прекращения распространения ненадлежащей рекламы.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи ИП <..> предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащей рекламы.

Поскольку вина ООО «Издательский дом «НЭП» в нарушении требований Закона о рекламе Комиссией не установлена, производство по делу № Р 30-04/15 в отношении Общества подлежит прекращению.

На основании изложенного, руководствуясь п. 4 ст. 3, п. 2 ч. 1 ст. 33, п. 7 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37 – 43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, п. 3.58, 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: «777-100, круглосуточно, ЭВАКУАТОР, г/п 7 тонн», размещенную в газете «Путеводитель-консультант

покупателя «Ухтинская витрина» от 19.12.2014 № 47 (300) на странице 5 (15), ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ст. 16 Закона о рекламе;

2. Прекратить производство по делу № Р 30-04/15 в отношении ООО «Издательский дом «НЭП».
3. Выдать ИП <..> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения указанной в п. 1 Решения рекламы.

4. Материалы дела уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для возбуждения в отношении ИП <..> дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не передавать за истечением срока, установленного ст. 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение в полном объеме изготовлено 12 сентября 2016 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии _____ <..>

Члены Комиссии _____ <..>

_____ <..>



Управление Федеральной антимонопольной службы

по республике Коми

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

12 сентября 2016 года

№ 03-01/8478

Сыктывкар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее - Коми УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия), в составе:

председатель Комиссии: <.> – врио заместителя руководителя Управления – начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

члены Комиссии: <.> - ведущий специалист – эксперт отдела Управления;
Дьяконова О.П. - специалист-эксперт отдела Управления,

на основании своего Решения от 12.09.2016 по делу № Р 30-04/16 о признании рекламы следующего содержания: «777-100, круглосуточно, ЭВАКУАТОР, г/п 7 тонн», размещенной в газете «Путеводитель-консультант покупателя «Ухтинская витрина» от 19.12.2014 № 47 (300) на странице 5, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ст. 16 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Закона о рекламе, пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ИП <.>, адрес места жительства: <.>, **в десятидневный срок** со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: распространение в газете «Путеводитель-консультант покупателя «Ухтинская витрина» рекламы следующего содержания: «777-100, круглосуточно, ЭВАКУАТОР, г/п 7 тонн» в нарушение требований ст. 16 Закона о рекламе.

2. ИП <.>, адрес места жительства: <.>, представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 17 октября 2016 года**.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, Управление Федеральной

антимонопольной службы по Республике Коми вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностное лицо административный штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии

_____ <..>

Члены Комиссии

_____ <...>

_____ <..>