

РЕШЕНИЕ:

по делу № 043/05/19-577/2022

Резолютивная часть решения оглашена 20 июля 2022 года

В полном объеме решение изготовлено 03 августа 2022 года

г. Киров

Комиссия Кировского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

<...>,

рассмотрев материалы дела № 043/05/19-577/2022, возбужденного в отношении ООО «Алькор и Ко»,

в отсутствие:

- представителя ООО «Алькор и Ко» – лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

УСТАНОВИЛА:

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области поступило заявление физического лица от 31.05.2022 по вопросу распространения звуковой рекламы с использованием звукотехнического оборудования, размещенного на внешней стене здания магазина «Л'Этуаль» по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>, что, по мнению заявителя, нарушает требования ч. 3.2 статьи 19 Федерального закона от 12.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»).

Кировским УФАС России было установлено, что на внешней стене здания магазина «Л'Этуаль», расположенного по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>, размещено звукотехническое оборудование, посредством которого воспроизводится звуковая реклама следующего содержания:

«Поймай свои весенние скидки до минус 50 % на любимые товары сезонных коллекций на letu.ru и в тысячи магазинов Л'Этуаль» (акт фиксации рекламы от 27.05.2022).

Из представленной филиалом ФГБУ «Федеральная кадастровая палата Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии» по Кировской области в Кировское УФАС России выписки из Единого государственного реестра недвижимости следует, что помещение, в котором

находится магазин «Л'Этуаль», расположенный по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>, принадлежит на праве собственности ООО «Алькор Ю-3».

Согласно акту фиксации от 27.05.2022 хозяйственную деятельность в магазине «Л'Этуаль» осуществляет ООО «Алькор и Ко».

Письмом от 24.06.2022 ООО «Алькор и Ко» представило договор аренды <...>, заключенный между ООО «Алькор Ю-3» (арендодатель) и ООО «Алькор и Ко» (арендатор), согласно которому указанное помещение передано в аренду ООО «Алькор и Ко».

Определением от 27.06.2022 возбуждено дело № 043/05/19-577/2022 в отношении ООО «Алькор и Ко» по признакам нарушения ч. 3.2 ст. 19 Федерального закона «О рекламе». Рассмотрение дела назначено на 20.07.2022.

На заседание Комиссии, состоявшееся 20.07.2022, ООО «Алькор и Ко», уведомленное надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 043/05/19-577/2022, представителя не направило, ходатайств не заявляло, письмом от 13.07.2022 г. ООО «Алькор и Ко» представило письменные пояснения по делу.

Комиссия Кировского УФАС России, исследовав материалы дела, пришла к следующим выводам.

Установлено, что посредством звукотехнического оборудования, расположенного на внешней стене здания по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>, распространялась информация следующего содержания:

«Поймай свои весенние скидки до минус 50 % на любимые товары сезонных коллекций на letu.ru и в тысячи магазинов Л'Этуаль» (акт фиксации рекламы от 27.05.2022).

Данное обстоятельство подтверждается видеозаписью, приложенной к вышеуказанному акту фиксации рекламы.

В соответствии с положениями, установленными пунктом 1 статьи 3 Федерального закона, 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», 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.

Вышеуказанная информация обладает всеми юридически значимыми признаками рекламы, а именно:

- распространена с использованием звукотехнического оборудования;

- адресована неопределенному кругу лиц (пешеходам, пассажирам общественного транспорта, водителям автотранспортных средств, посетителям магазина «Л'Этуаль»), поскольку распространяется в непосредственной близости от пешеходной и проезжей частей дороги;

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования: магазину «Л'Этуаль», формирование и поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Таким образом, Комиссией установлено, что рассматриваемая информация является рекламой и на такую информацию, а также на порядок ее размещения распространяются требования Федерального закона «О рекламе».

На основании части 3.2 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» распространение звуковой рекламы с использованием звукотехнического оборудования, монтируемого и располагаемого на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений, не допускается.

Поскольку спорная звуковая реклама распространена с использованием звукотехнического оборудования, установленного на внешней стене здания по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>, следует, что распространение данной рекламы осуществлялось с нарушением части 3.2 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».

ФАС России в письме от 02.11.2021 № КТ/93622/21 «О распространении звуковой рекламы с использованием звукотехнического оборудования» разъяснила следующее:

«Принятие Федерального закона от 26.05.2021 № 150-ФЗ «О внесении изменения в статью 19 Федерального закона «О рекламе» и его последующее вступление в силу направлены на защиту интересов граждан в целях снижения на них нежелательной информационной нагрузки в виде звуковой рекламы в общественных местах.

Таким образом, с 25.08.2021 запрещается распространение звуковой рекламы, которая распространяется с использованием звукотехнического оборудования, монтируемого и располагаемого на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах любых зданий, строений, сооружений, в том числе не являющихся многоквартирными жилыми домами, и вне зависимости от того, на каком расстоянии от многоквартирных жилых домов расположено такое звукотехническое оборудование.

Как следствие, с 25.08.2021 распространение звуковой рекламы, которая распространяется с использованием звукотехнического оборудования, монтируемого и располагаемого на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах любых зданий, строений, сооружений не допускается вне зависимости от заключенных гражданских-правовых договоров на распространение рекламы, а также вне зависимости от уровня громкости такой рекламы».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 3.2 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

На основании пункта 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Изучив документы, имеющиеся в материалах дела, Комиссией установлено, что рекламораспространителем спорной рекламы является ООО «Алькор и Ко», которое несет ответственность за нарушение требований ч. 3.2 ст. 19 Федерального закона «О рекламе».

Относительно заявленного ООО «Алькор и Ко» довода об установлении ограничений на проведение в 2022 года контрольных (надзорных) мероприятий, проверок согласно Постановлению Правительства Российской Федерации от 10.03.2022 № 336 «Об особенностях организации и осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля» (далее – Постановление № 336) Комиссия отмечает следующее.

Пунктом 1 Постановления № 336 установлено, что в 2022 году не проводятся плановые контрольные (надзорные) мероприятия, плановые проверки при осуществлении видов государственного контроля (надзора), муниципального контроля, порядок организации и осуществления которых регулируется Федеральным законом "О государственном контроле (надзоре) и муниципальном контроле в Российской Федерации" и Федеральным законом "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля", а также при осуществлении государственного контроля (надзора) за деятельностью органов государственной власти субъектов Российской Федерации и должностных лиц органов государственной власти субъектов Российской Федерации и за деятельностью органов местного самоуправления и должностных лиц органов местного самоуправления (включая контроль за эффективностью и качеством осуществления органами государственной власти субъектов Российской Федерации переданных полномочий, а также контроль за осуществлением органами местного самоуправления отдельных государственных полномочий), за исключением случаев, указанных в пункте 2 настоящего постановления.

Настоящее дело рассматривается по нарушению законодательства о рекламе.

В соответствии с пунктом 4 части 3 статьи 1 Федерального закона от 31.07.2020 № 248-ФЗ «О государственном контроле (надзоре) и муниципальном контроле в Российской Федерации» (далее – Закон № 248 – ФЗ) рассмотрение дел о нарушении законодательства о рекламе для целей указанного закона к государственному контролю (надзору), муниципальному контролю не относится и, как следствие, положения Закона № 248 – ФЗ не применяются к процедуре возбуждения и рассмотрения указанных дел.

ФАС России в письме от 08.06.2022 разъяснила, что положения Постановления № 336 не ограничивают полномочия антимонопольных органов возбуждать и рассматривать дела о нарушении законодательства о рекламе, в том числе рассматривать заявления о нарушении законодательства о рекламе и запрашивать информацию в рамках рассмотрения заявлений, а также выдавать предписания по результатам рассмотрения дел о нарушении законодательства о рекламе.

Таким образом, вышеуказанный довод ООО «Алькор и Ко» подлежит отклонению.

Довод ООО «Алькор и Ко» относительно отсутствия у антимонопольного органа полномочий для возбуждения дела и наличия оснований для прекращения производства по делу не состоятелен ввиду следующего.

Согласно п. 13 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922 (далее – Правила рассмотрения дел), основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела являются, в том числе: заявление о нарушении законодательства; собственная инициатива в случае обнаружения антимонопольным органом признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

При осуществлении государственного надзора за соблюдением хозяйствующими субъектами требований законодательства Российской Федерации о рекламе в соответствии со статьей 33 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» 27.05.2022 сотрудниками Управления была зафиксирована информация: *«Поймай свои весенние скидки до минус 50 % на любимые товары сезонных коллекций на letu.ru и в тысячи магазинов Л'Этуаль»*, распространяемая посредством звукотехнического оборудования, расположенного на внешней стене здания у входа в магазин «Л'Этуаль» по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>.

В дальнейшем (31.05.2022) в Кировское УФАС России поступило заявление физического лица по вопросу распространения звуковой рекламы с использованием звукотехнического оборудования, размещенного на внешней стене здания магазина «Л'Этуаль» по адресу: г. Киров, ул.<...>, д. <...>, по результатам рассмотрения которого было возбуждено настоящее дело.

Основания для прекращения производства по делу предусмотрены п. 40 Правил, согласно которому рассмотрение дела подлежит прекращению антимонопольным органом в следующих случаях:

- а) неподтверждение в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе;
- б) ликвидация юридического лица, которое являлось стороной по делу и совершило действие, содержащее признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, если спорное правоотношение не допускает правопреемства;
- в) смерть физического лица, которое являлось стороной по делу и совершило действие, содержащее признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе;
- г) вступление в законную силу решения суда, арбитражного суда, в котором дана правовая оценка фактам, явившимся основанием для возбуждения дела;
- д) принятие другим антимонопольным органом решения по фактам, явившимся основанием для возбуждения дела;
- е) невозможность установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе;

Федерации о рекламе, в течение сроков, определенных пунктом 31 настоящих Правил;

ж) отмена противоречащих законодательству Российской Федерации о рекламе акта федерального органа исполнительной власти, акта органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации, акта органа местного самоуправления до принятия антимонопольным органом решения.

Указанный перечень оснований является исчерпывающим.

Проанализировав представленные в материалы дела документы, Комиссия приходит к выводу об отсутствии оснований, предусмотренных п. 40 Правил, для прекращения производства по делу.

Порядок выдачи антимонопольным органом предписаний о прекращении нарушения требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлен Правилами.

Согласно пункту 44 Правил при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу, обязанному устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Комиссия Кировского УФАС России решила предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства ООО «Алькор и Ко» не выдавать в связи с добровольным устранением нарушения.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Комиссия считает необходимым передать материалы уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, в отношении ООО «Алькор и Ко» и его должностного лица.

Руководствуясь ст. 3, ч. 3.2 ст. 19, ст. 33, 36, 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42 – 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия Кировского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей звуковую рекламу: «*Поймай свои весенние скидки до минус 50 % на любимые товары сезонных коллекций на letu.ru и в тысячи магазинов Л'Этуаль*», распространенную с использованием звукотехнического оборудования, размещенного на внешней стене здания, расположенного по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>, поскольку она противоречит требованиям части 3.2 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Алькор и Ко» не выдавать.

3. Передать материалы уполномоченному должностному лицу Кировского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ООО «Алькор и Ко» и его должностного лица.

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