

Исх. №АЯ-08/9687 от 22.07.2020

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению дел о нарушении законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)

рассмотрев дело №016/05/20-764/2020 в отношении <...> по факту использования транспортного средства (Далее – ТС) с государственным регистрационным номером У594УН 78, с текстом рекламы: «Акция 2% 500 м. Найдешь дорожке - Добавим! Тел. 23-90-90-1 КУПИМ ЛОМ Цветной, Черный, РЗМ Платы, Автолом, АКБ», по адресу г. Казань, ул. Горьковское Шоссе, д. 113В, что имеет признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствии:

– <...>,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление) поступило заявление МКУ «Администрация Кировского и Московского районов ИКМО г. Казани» (Вх. № 4349 от 30.03.2020 г.)

по факту размещения на переоборудованном под рекламную конструкцию ТС с государственным регистрационным номером У594УН 78 информации следующего содержания: «Акция 2% 500 м. Найдешь дорожке - Добавим! Тел. 23-90-90-1 КУПИМ ЛОМ Цветной, Черный, РЗМ Платы, Автолом, АКБ», с признаками нарушения части 2 статьи 20 Закона о рекламе.

На крыше ТС с государственным регистрационным номером У594УН 78 установлена конструкция, на трёх сторонах которой (слева, справа и по середине) выполнены надписи следующего содержания: "АКЦИЯ 2% 500м" и изображение стрелки-указателя.

К заявлению приложено фотоизображение указанной рекламы.

14.05.2020 г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Татарстанским УФАС России было возбуждено дело №016/05/20-764/2020 в отношении <...> и назначено к рассмотрению на 03.06.2020 в 16 часов 00 минут. Данное определение было вручено <...> лично 03.06.2020.

Определением от 10.06.2020 рассмотрение дела №016/05/20-764/2020 было отложено на 08.07.2020 в 16 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП "Почта России" с пометкой "Отправление ожидает в отделении <...> имеется в материалах дела).

08.07.2020 г. состоялось рассмотрение дела №016/05/20-764/2020 в отсутствие <...>, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела, путем направления в адрес регистрации <...> заказного письма с уведомлением о вручении, а также телеграммы, уведомление о доставке которой

вернулось в адрес Татарстанского УФАС России с пометкой: 04.07.2020 телеграмма поданная вами по квитанции <...> не доставлена, квартира закрыта, адресат по извещению за телеграммой не является», что в соответствии с п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 №5 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ" является надлежащим извещением, поскольку, согласно адресной справке, представленной Татарстанскому УФАС России Министерством внутренних дел по РТ, <...> зарегистрирован по адресу: <...>.

Рассмотрев материалы дела №016/05/20-764/2020, Комиссия Татарстанского УФАС России установила:

Согласно пункту 1 статьи 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. Информация, распространяемая на транспортном средстве, имеет все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц - распространяется на улице города и круг лиц не может быть заранее определен в качестве получателя рекламной информации; преследует строго заданные цели информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к услугам и товарам, предоставляемым соответствующим рекламодателем

Объектом рекламирования, согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе, является 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.

Объектом рекламирования в рассматриваемой рекламе выступает услуга по приёму/покупке лома цветного, черного, РЗМ, платы, автолома, АКБ.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Закона о рекламе).

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 прицепе 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 объекту рекламирования: услугам по приёму/покупке лома.

Как указано в Постановлении Конституционного Суда РФ от 04.03.1997 N 4-П "По делу о проверке конституционности статьи 3 Закона о рекламе, реклама рассматривается законодателем как средство продвижения товаров, работ и услуг на общий рынок Российской Федерации.

Согласно Международному кодексу рекламной практики под потребителем

понимается любое лицо, к которому адресуется реклама, или которая может достичь его, вне зависимости от того, является ли он конечным потребителем, торговым клиентом или пользователем.

Экономической целью размещения рекламы для лица, осуществляющего производство, реализацию товара (работ, услуг), является продвижение и продажа товара (работ, услуг) оптовому покупателю и конечному потребителю.

Таким образом, информация, размещенная на ТС с государственным регистрационным номером У594УН 78, является рекламой.

Внешний вид транспортного средства позволяет сделать вывод, что оно длительное время не использовалось по назначению и переоборудовано для размещения рекламы.

ТС с государственным регистрационным номером У594УН 78, размещался на одном месте без передвижения в течение длительного времени, не используется по назначению, переоборудовано для распространения рекламы, основным предназначением автомобиля является распространение рекламы. Что является доказательством использования ТС в качестве рекламной конструкции.

Данное автотранспортное средство с вышеуказанной рекламной конструкцией расположено в <...>.

ТС зафиксировано с рекламой 4 раза, что подтверждает преимущественное использование ТС в качестве передвижной рекламной конструкции:

23.03.2020;

24.03.2020;

25.03.2020;

26.03.2020

Следовательно, рассматриваемая реклама не соответствует требованиям части 2 статьи 20 Закона о рекламе, в связи с тем, что 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, запрещается.

Ответственность за нарушение данной нормы несут рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо и рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (статья 38 Закона о рекламе).

Для полного, всестороннего и объективного исследования обстоятельств дела, Управлением были направлены запросы в УГИБДД МВД по РТ, ПАО «Мегафон», УВМ МВД по РТ.

Согласно информации, предоставленной УГИБДД МВД по РТ (вх. №5843 от 27.04.2020) отсутствует информация о владельце ТС с государственным регистрационным номером У594УН 78. Предоставленные сведения соответствуют Федеральной

информационной системе ГИБДД МВД России по состоянию на (11:19:37 МСК) 27.04.2020.

Согласно информации, предоставленной ПАО «МегаФон» (вх. №6000 от 25.04.2020, вх. №8413 от 17.06.2020) и согласно данных билинговой системы абонентский номер <...> (дополнительный мобильный номер <...>) телефон указанный на рекламной конструкции <...> зарегистрирован за <...> на основании договора об оказании услуг связи №<...> от <...> г. (копия договора №<...> от <...> имеется в материалах дела).

Абонентский номер <...> выделен <...> с 06.04.2019г., переоформление абонентского номера не осуществлялось.

Оплата услуг с января 2020 года по июнь 2020 года осуществлялась абонентом 07.02.2020г., 26.04.2020г. наличными денежными средствами по 500 руб.

Согласно информации УВМ МВД по РТ (вх. №7156 от 22.05.2020) <...> зарегистрирован по месту жительства <...>.

Согласно пункту 1 Письма ФАС России от 02.05.2012 №АК/13623 «О рекламе на транспортных средствах и квалификации информации, размещенной на сайте» в части 2 статьи 20 Закона о рекламе использование транспортных средств исключительно или преимущественно в качестве передвижных рекламных конструкций запрещается.

Таким образом, запрещается использование транспортных средств только для целей распространения рекламы (исключительно в целях рекламной конструкции), а также преимущественно для данных целей, однако с сохранением возможности его использования для иных изначальных целей.

Под указанный запрет подпадает использование транспортного средства, основным назначением которого является распространение рекламы (в том числе создание транспортного средства в виде определенного товара), а также переоборудование транспортного средства с частичной утратой тех функций, для выполнения которых оно было создано изначально.

Кроме того к преимущественному использованию транспортного средства в качестве рекламной конструкции можно отнести случаи, когда транспортное средство, на котором размещена реклама, в течение длительного времени стоит на одном месте без передвижения.

В соответствии с Письмом ФАС России от 20.05.2013 №АК/19504/13 «О внесении изменений в Закон о рекламе и КоАП РФ» в части 2 статьи 20 Закона о рекламе приведен один из видов использования транспортных средств исключительно или преимущественно в качестве передвижных рекламных конструкций - 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, запрещается.

Из положения частей 6,7 статьи 38 Закона о рекламе следует, что за нарушение требований, установленных частью 2 статьи 20 Закона о рекламе несет ответственность, рекламодатель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования лицо.

Из указанного определения следует, что рекламодателем может быть как лицо, заинтересованное в реализации объекта рекламирования (изготовитель товара, продавец товара, лицо, оказывающее услуги), так и иное лицо, если указанное лицо совершило действия по выбору объекта рекламирования (под которым понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение к которым направлена реклама) и содержание рекламной информации.

В размещенной на ТС с государственным регистрационным номером У594УН 78, рекламе услуг по приёму/покупке лома указан контактный телефон <...>.

Таким образом, <...> заинтересован в продвижении рекламируемой услуги по приёму/покупке лома цветного, черного, РЗМ, платы, автолома, АКБ.

Из представленных документов от ПАО «Мегафон» и МВД по Республике Татарстан, Управлением установлено, что рекламодателем указанной рекламы является <...>.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе, реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Из положения части 6, 7 статьи 38 Федерального Закона о рекламе следует, что за нарушение требований, установленных частью 2 статьи 20 указанного закона несет ответственность рекламодаделец, т.е. <...>.

<...> не представил доказательств прекращения нарушения требований рекламного законодательства.

В связи с тем, что в настоящее время ненадлежащая реклама распространяется, то у комиссии имеются основания для выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

В соответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламоделами, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 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, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать <...> нарушившим часть 2 статьи 20 Закона о рекламе, по факту

использования ТС с государственным регистрационным номером У594УН 78 с текстом: «Акция 2% 500 м. Найдешь дорожке - Добавим! Тел. 23-90-90-1 КУПИМ ЛОМ Цветной, Черный, РЗМ Платы, Автолом, АКБ», по адресу <...>.

Выдать предписание об устранении нарушении части 2 статьи 20 Федерального закона от 13.03.06 №38-ФЗ «О рекламе», в связи с непредставлением доказательств устранения нарушения.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Татарстанского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)