

РЕШЕНИЕ

по делу № 012/05/20-
598/2022

о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе

Резолютивная часть решения объявлена: 07 ноября 2022 года

Полный текст решения изготовлен: 09 ноября 2022 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее - Марийское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя – начальник отдела <...>,

член Комиссии – ведущий специалист-эксперт отдела аналитической работы и

контроля хозяйствующих субъектов <...>,

член Комиссии – специалист-эксперт отдела аналитической работы и контроля

хозяйствующих субъектов <...>,

рассмотрев дело № 012/05/20-598/2022, возбужденное по факту распространения рекламы с использованием транспортного средства преимущественно в качестве рекламной конструкции, расположенной по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Красноармейская, д. 111 с признаками нарушения части 2 статьи 20 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) следующего содержания:

в присутствии представителя ИП К. <...> по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

Дело о нарушении законодательства о рекламе возбуждено в отношении ИП К. по признакам нарушения части 2 статьи 20 Закона о рекламе, выразившегося в распространении рекламы с использованием транспортного средства? преимущественно в качестве рекламной конструкции, по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Красноармейская, д. 111.

На рассмотрении дела № 012/05/20-598/2022 представитель ИП К. <...> факт

нарушения законодательства о рекламе не признала. В письменных пояснениях указала, что данная информация не является рекламой, поскольку отсутствует объект рекламирования.

Дополнительно пояснила, что транспортное средство не является рекламной конструкцией, функции транспортного средства не утрачены. Автомобиль используется по назначению. В период с 17.07.2022 по 09.08.2022 К. отсутствовала в г. Йошкар-Ола.

В письменных пояснениях вх. 8410/22 от 07.11.2022 на основании п. 1 ст. 51 Конституции РФ свидетельствовать против себя отказалась.

Комиссия Марийского УФАС России, исследовав материалы дела, пришла к выводу о нарушении законодательства о рекламе при размещении рассматриваемой рекламы по следующим основаниям.

В соответствии со статьей 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. Объектом рекламирования является товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятия, на привлечение к которым направлена реклама. Товаром является продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена (письмо ФАС России от 05.04.2007 № АЦ/4624).

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, формировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

Рассматриваемая информация является рекламой, поскольку она

распространена посредством наружной рекламной конструкции с использованием транспортного средства, адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования: «ПЕРЕВОД АВТО НА ГАЗ АвтоТехЦентр УО-GAZ (8362) 33-33-44», а также деятельности ИП К.

Учитывая правовой смысл и содержание приведенных понятий рекламы и объекта рекламирования, информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах, а также об изготовителе (продавце) такого товара, то есть объекту рекламирования в целом.

Одной из целей Закона о рекламе является предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы (статья 1 Закона о рекламе).

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Статья 20 Закона о рекламе содержит специальные требования к рекламе на транспортных средствах и с их использованием.

В соответствии с частью 1 статьи 20 Закона о рекламе размещение рекламы на транспортном средстве осуществляется на основании договора, заключаемого рекламодателем с собственником транспортного средства или уполномоченным им лицом либо с лицом, обладающим иным вещным правом на транспортное средство

Согласно части 2 статьи 20 Закона о рекламе 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.

Согласно письму ФАС России от 29.12.2021 № КТ/112564/21 «О применении части 2 статьи 20 ФЗ «О рекламе», по смыслу данного запрета, размещение рекламы на транспортном средстве, основным назначением 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 Закон о рекламе требований.

Вместе с тем? такое использование транспортного средства является не единственным способом использования транспортного средства исключительно или преимущественно в качестве передвижной рекламной конструкции.

По мнению специалистов ФАС России, в случае, если транспортное средство с размещенным на нем рекламным носителем регулярно используется исключительно для целей распространения рекламы или припарковано на одном месте в технически неисправном состоянии (например без колес) либо находится на парковке без передвижения в течение значительного количества времени (например, в течение нескольких недель), использование транспортного средства указанным образом может рассматриваться как нарушение части 2 статьи 20 Закона о рекламе .

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.

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.

Сотрудниками Марийского УФАС России 06.07.2022 осуществлен выход по адресу места нахождения транспортного средства: парковка по ул. Красноармейская, д. 111, г. Йошкар-Ола.

Кроме того, сотрудниками Марийского УФАС России с целью установления факта размещения рассматриваемого автотранспортного средства в период с 17.07.2022 по 09.08.2022 осуществлены выходы по адресу места нахождения транспортного средства (государственный регистрационный знак Н041 АМ/21) ул. Красноармейская, д. 111, г. Йошкар-Ола.

Статичность автотранспортного средства с государственным регистрационным номером Н041 АМ21, расположенного по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Красноармейская, д. 111, в котором отсутствует водитель и на котором размещена реклама («ПЕРЕВОД АВТО НА ГАЗ АвтоТехЦентр УО-GAZ (8362) 33-33-44»), подтверждается фотофиксациями с 06.07.2022 по 09.08.2022.

Кроме того, актами осмотра установлено, что указанное транспортное

средство имеет признаки бесхозности: водитель на месте стоянки отсутствует, автомобиль не меняет фактическое месторасположение на протяжении значительного периода времени.

Тем самым рассматриваемое транспортное средство не меняет фактическое месторасположение на протяжении значительного периода времени (более одного месяца), находится на одном и том же месте без движения.

Исходя из срока стоянки автотранспортного средства и с учетом места его размещения, следует признать, что в данном случае основным предназначением транспортного средства – вышеуказанного автотранспортного средства, длительное время не используемого по его прямому назначению, является лишь распространение рекламы («ПЕРЕВОД АВТО НА ГАЗ АвтоТехЦентр УО-GAZ (8362) 33-33-44»).

Однако избранный способ для распространения такой рекламы не допустим в силу требований части 2 статьи 20 Закона о рекламе.

В рамках рассмотрения дела ИП К. указала, что данное автотранспортное средство используется для перевозки пассажиров и перевозки грузов.

В силу абзаца 9 статьи 2 Федерального закона от 10.12.1995 № 196-ФЗ «О безопасности дорожного движения» определено, что транспортное средство - устройство, предназначенное для перевозки по дорогам людей, грузов или оборудования, установленного на нем.

Согласно части 3 статьи 16 Федерального закона от 10.12.1995 № 196-ФЗ («О безопасности дорожного движения» владельцы транспортных средств должны осуществлять обязательное страхование своей гражданской ответственности в соответствии с федеральным законом. В отношении транспортных средств, владельцы которых не исполнили данную обязанность, постановка на государственный учет не проводится. Обязательное страхование гражданской ответственности владельцев транспортных средств осуществляется только при условии проведения в отношении транспортного средства государственного технического осмотра или технического осмотра, проведение которого предусмотрено законодательством в области технического осмотра транспортных средств.

Кроме того, согласно правилам дорожного движения (статья 2.1.1) каждый водитель обязан иметь при себе и в случае необходимости предоставить инспектору ГИБДД: документ, разрешающий вождение, то есть водительское удостоверение (временное разрешение в некоторых ситуациях, например, при утрате ВО); регистрационный документ, то есть свидетельство о регистрации; страховой полис обязательного страхования ОСАГО).

В соответствии с пунктом 3 статьи 30 Федерального закона от 25.04.2002 № 40-ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности

владельцев транспортных средств» (далее – Федеральный закон № 40-ФЗ) Российским Союзом Автостраховщиков (далее - РСА) создана автоматическая информационная система обязательного страхования гражданской ответственности владельцев транспортных средств (далее - АИС ОСАГО), содержащая, в том числе, информацию о договорах обязательного страхования гражданской ответственности владельцев транспортных средств (далее - договор ОСАГО) и о страховых случаях, произошедших в период действия указанных договоров. В целях определения особенностей взаимодействия страховых организаций с АИС ОСАГО разработаны Правила профессиональной деятельности по созданию и исполнению информационных систем РСА (далее - Правила).

В частности, Правила содержат информацию о перечне сведений о договорах обязательного страхования и страховых случаях, передаваемых страховыми организациями в АИС ОСАГО, а также особенности хранения таких сведений в указанной информационной системе. В соответствии с требованием статьи 26 Федерального закона № 40-ФЗ Правила согласованы с Минфином России.

Вместе с тем, согласно информации, содержащейся на сайте Российского
Союза

Автостраховщиков, размещенной по адресу <https://dkbm-web.autoins.ru/dkbm-web-1.0/policyInfo.htm> полис ОСАГО на транспортное средство, имеющее государственный регистрационный номер Н041АМ21, отсутствует.

Более того, из письменных пояснений Российского Союза Автостраховщиков (вх. № 7300/22 от 28.09.2022) следует, что РСА не располагает сведениями о договорах ОСАГО, заключенных в отношении транспортного средства ИЖ 21251, в связи с их отсутствием в АИС ОСАГО по состоянию на дату осуществления выгрузки от 21.09.2022.

Таким образом, распространяемая в период с 06.07.2022 по 09.08.2022 реклама («ПЕРЕВОД АВТО НА ГАЗ АвтоТехЦентр УО-GAZ (8362) 33-33-44») на автотранспортном средстве по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Красноармейская, д. 111 и длительное время находящемся без движения на одном и том же месте, и тем самым используемого преимущественно в качестве передвижной рекламной конструкции, нарушает требования части 2 статьи 20 Закона о рекламе и поэтому является ненадлежащей рекламой.

В рамках рассмотрения дела ИП К. представлены видеозаписи от 12.08.2022 (запись 19:09 по 19:10, запись от 19:16). Вместе с тем, данные записи не могут быть приняты Комиссией Марийского УФАС России, в качестве доказательств использования автотранспортного средства с целью перевозки пассажиров или груза по следующим основаниям.

- ссылки ИП К. на то, что автомобиль используется исключительно для перевозки пассажиров или груза, не принимаются во внимание, поскольку сохранение возможности использования автомобиля для целей перевозки пассажиров или груза не исключает его использование для иных целей, в том числе для распространения рекламы.
- Марийским УФАС России установлено, что датой и временем, когда изготовлена видеозапись, является дата после вынесения определения о возбуждении и назначении дела № 012/05/20-598/2022.

Кроме того, в рамках рассмотрения дела № 012/05/20-598/2022 ИП К. в качестве доказательств использования транспортного средства марки ИЖ-21251 с целью перевозки пассажиров или груза представлена копия постановления

18810512220816023658 от 16.08.2022 по делу об административном правонарушении.

Из содержания постановления следует, что 12.08.2022 в 19:47:22 по адресу: Козьмодемьянский тракт, ул. Ползунова, ЛЭП № 25, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл, водитель, управляя транспортным средством ИЖ 21251, государственный регистрационный знак Н041АМ21, в нарушении п. 10.2 ПДД РФ двигался со скоростью 66 км/ч при максимально разрешенной на данном участке 40 км/ч, чем превысил установленную скорость на 24 км/ч. В следствии чего К. признана виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 12.9 КоАП РФ.

Вместе с тем, из содержания представленных документов следует, что административное правонарушение совершено К. после вынесения определения о назначении дела № 012/05/20-598/2022 (исх. № 10.08.2022 исх. № 0321/183). В период выявления статичности автотранспортного средства, антимонопольным органом не установлено, и ИП К. не представлено доказательств, подтверждающих использование транспортного средства только для перевозок.

Кроме того, Марийским УФАС России в целях всестороннего и объективного рассмотрения дела направлен запрос в Управление государственной инспекции безопасности дорожного движения Министерства внутренних дел по Республике Марий Эл о предоставлении сведений о привлечении к административной ответственности собственника транспортного средства ИЖ 21251 гос. рег. № Н041 АМ21 за период с 01.01.2022 по дату получения ответа на запрос (исх. 03-11/217 от 24.08.2022). Из письменных пояснений МВД по Республике Марий Эл (вх. № 7223/22 от 26.09.2022) следует, собственник транспортного средства привлекался к административной ответственности в области дорожного движения только 16.08.2022.

ИП К. в письменных пояснениях (вх. 6445 от 22.08.2022) также указала, что в период с 17.07.2022 по 09.08.2022 автотранспортное средство было

припарковано ввиду отсутствия К. в г. Йошкар-Оле.

Марийским УФАС России в определении об отложении рассмотрения дела № 012/05/20-598/2022 от 22.08.2022 (исх. № 24.08.2022 исх. № 03-21/195) запрошены сведения, подтверждающие факт отсутствия К. в г. Йошкар-Оле в период с 17.07.2022 по 10.08.2022.

Вместе с тем, в материалы дела данные доказательства не представлены. Так же в материалы дела, не представлено доказательств использования автотранспортного средства в иной период кроме 12.08.2022.

На основании изложенного, Комиссия Марийского УФАС России установила, что рассматриваемая реклама является ненадлежащей, поскольку нарушает требования части 2 статьи 20 Закона о рекламе ввиду использования транспортного средства преимущественно в качестве рекламной конструкции.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно сведениям из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей основным видом деятельности индивидуального предпринимателя является техническое обслуживание и ремонт автотранспортных средств (ОКВЭД 45.20). Факт осуществления предпринимательской деятельности в сфере «ремонт, техническое обслуживание автотранспортных и моторных средств, мотоциклов, машин и оборудование, мойка автотранспортных средств, полирование и предоставление аналогичных услуг» подтверждается письменными пояснениями Управления Федеральной налоговой службы по Республике Марий Эл.

Антимонопольным органом установлено, что услуги в «АвтоТехЦентр Yo-GAZ» оказывает индивидуальный предприниматель Клюкина Александра Михайловна.

Также информация о деятельности «АвтоТехЦентр Yo-GAZ» размещается на сайте

<https://yo-gaz.ru>.

Из письменных пояснений ООО «Имена Интернет» следует, что администратором домена yo-gaz.ru является Туголуков А.В.

Туголуков А.В. в пояснениях указал, что информация для размещения на сайте <https://yo-gaz.ru> предоставляется лично Кпо телефону или через мессенджеры в рамках действия договора на создание сайта от 22.05.2017, заключенного между ООО «Варден» в лице директора Туголукова А.В. и ИП К.

Действующим законодательством не запрещено использование личного имущества физического лица при осуществлении предпринимательской деятельности.

Таким образом, лицом, заинтересованным в распространении рекламы товара является ИП К., поскольку индивидуальный предприниматель имеет коммерческий интерес в продвижении рекламируемого товара на рынке товаров.

Поскольку только собственник транспортного средства вправе размещать либо давать согласие на размещение на своем имуществе (автомобиль марки «ИЖ 21251», государственный регистрационный номер Н041АМ21) рекламных материалов, рекламораспространителем, в данном случае, является К., как собственник транспортного средства в соответствии с представленной копией карточки учета транспортного средства.

Таким образом, Комиссией Марийского УФАС России установлено, что ИП К. является рекламодателем и рекламораспространителем ненадлежащей рекламы.

Согласно частям 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 2 статьи 20 Закона о рекламе, несут рекламодаделец и рекламораспространитель, следовательно, в действиях ИП К. установлен факт нарушения законодательства о рекламе.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 33 Закона о рекламе антимонопольный орган вправе выдавать рекламоателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Вместе с тем, Марийским УФАС России установлено, что рекламная информация в настоящее время не распространяется.

Комиссия Марийского УФАС России, изучив представленные в материалы дела доказательства, считает, что основания для выдачи ИП К. предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, отсутствуют.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 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 ненадлежащей рекламу, распространяемую с использованием транспортного средства преимущественно в качестве рекламной конструкции, на парковке по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Красноармейская, д. 111 следующего содержания: поскольку в ней нарушены требования части 2 статьи 20 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Передать материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по статье 14.38 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии