

РЕШЕНИЕ

«15» января 2019г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместителя председателя Комиссии:

<...> - заместителя руководителя управления;

Членов Комиссии: <...>- начальника отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;

<...> - главного специалиста-эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции и финансовых рынков,

рассмотрев дело № 54/Р-2018, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Андро-Гин» (ОГРН 1024201477277, ИНН 4217044508, КПП421701001, дата присвоения ОГРН 20.12.2002, юридический адрес: 654041, г. Новокузнецк, улица Циолковского, 9, далее - ООО «Андро-Гин») по признакам нарушения части 9 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

21.05.2018 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение Управления по работе с обращениями граждан Администрации Кемеровской области (вх. от 21.05.2018 № 3362) о рассмотрении заявления физического лица о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» в действиях ООО «Андро-Гин».

Из заявления физического лица следует, что на фасаде дома по адресу: г. Новокузнецк, ул. Циолковского, 9 размещена рекламная конструкция с текстом следующего содержания: «Андро - Гин <...> <...>» (представлена фотография рекламной конструкции). Согласие собственников помещений многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Новокузнецк, ул. Циолковского, 9 у ООО «Андро-Гин» отсутствует.

19.07.2018 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 54/Р-2018 в отношении ООО «Андро-Гин» и назначено к рассмотрению на 20.08.2018 в 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Андро-Гин».

20.08.2018 на рассмотрение дела № 54/Р-2018 представитель ООО «Андро-Гин» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Андро-Гин» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 20.08.2018 рассмотрение дела № 54/Р-2018 было отложено на 21.09.2018 в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Андро-Гин» заказным письмом с уведомлением о вручении.

21.09.2018 на рассмотрение дела № 54/Р-2018 представитель ООО «Андро-Гин» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Андро-Гин» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 21.09.2018 рассмотрение дела № 54/Р-2018 было отложено на 17.10.2018 в 09 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Андро-Гин» заказным письмом с уведомлением о вручении.

17.10.2018 на рассмотрение дела № 54/Р-2018 представитель ООО «Андро-Гин» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Андро-Гин» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 17.10.2018 рассмотрение дела № 54/Р-2018 было отложено на 20.11.2018 в 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Андро-Гин» заказным письмом с уведомлением о вручении.

20.11.2018 на рассмотрение дела № 54/Р-2018 представитель ООО «Андро-Гин» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Андро-Гин» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 17.10.2018 рассмотрение дела № 54/Р-2018 было отложено на 15.01.2019 в 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Андро-Гин» заказным письмом с уведомлением о вручении (возврат корреспонденции с пометкой ФГУП Почты России «истек срок хранения» имеется в материалах дела» корреспонденция направлялась по юридическому адресу ООО «Андро-Гин» согласно выписке из ЕГРЮЛ).

15.01.2019 состоялось рассмотрение дела № 54/Р-2018 в отсутствие представителя ООО «Андро-Гин».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила.

21.05.2018 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение Управления по работе с обращениями граждан Администрации Кемеровской области (вх. от 21.05.2018 № 3362) о рассмотрении заявления физического лица о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» в действиях ООО «Андро-Гин».

Из заявления физического лица следует, что на фасаде дома по адресу: г. Новокузнецк, ул. Циолковского, 9 размещена рекламная конструкция с текстом следующего содержания: «Андро - Гин <...> <...>» (представлена фотография рекламной конструкции). Согласие собственников помещений многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Новокузнецк, ул. Циолковского, 9 у ООО «Андро-Гин» отсутствует.

Согласно пункту 1 статьи 3 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.

В соответствии с пунктами 2 и 5 части 2 статьи 2 ФЗ «О рекламе» данный закон не распространяется на информацию, раскрытие или распространение либо доведение до потребителя которой является обязательным в соответствии с федеральным законом, а также на вывески и указатели, не содержащие сведений рекламного характера.

Согласно пункту 18 Информационного письма Президиума Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 № 37 «Обзор Практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе», сведения, распространение которых по форме и содержанию является для юридического лица обязательным на основании закона или обычая делового оборота, не относятся к рекламной информации независимо от манеры их исполнения на соответствующей вывеске.

В соответствии с пунктом 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 58 от 08.10.2012 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, обязательная к размещению в силу закона или размещенная в силу обычая делового оборота, также не является рекламой.

При этом не является рекламой размещение наименования (коммерческого обозначения) организации в месте ее нахождения, а также иной информации для потребителей непосредственно в месте реализации товара, оказания услуг (например, информации о режиме работы, реализуемом товаре), поскольку размещение такой информации в указанном месте не преследует целей, связанных с рекламой.

К данным сведениям не применяются требования законодательства Российской Федерации о рекламе.

Так, указание на здании в месте нахождения организации ее наименования, адреса и режима ее работы относится к обязательным требованиям, предъявляемым к вывеске Законом Российской Федерации «О защите прав потребителей», следовательно, такая информация не может рассматриваться в качестве рекламы, независимо от манеры ее исполнения.

Кроме того, указание в месте нахождения организации профиля ее деятельности (магазин, кондитерская, ресторан) либо ассортимента реализуемых товаров и услуг (техника, продукты, мебель) также может быть признано обычаем делового оборота, и на такие информационные конструкции нормы ФЗ «О рекламе» не распространяются.

Указание в месте нахождения предприятия коммерческого обозначения, в том числе несовпадающего с наименованием организации, также предназначено для идентификации магазина для потребителей и не является рекламой.

Учитывая изложенное указание на здании в месте нахождения организации ее

наименования, в том числе, если такое указание осуществляется с использованием товарного знака или его части, а также профиля деятельности и перечня оказываемых услуг, не может рассматриваться в качестве рекламы, соответственно, на такую информацию не распространяются требования ФЗ «О рекламе».

Однако размещение на конструкции иной информации (например, номера контактного телефона организации, адреса электронной почты (сайта), характеристик реализуемого товара) также может рассматриваться как реклама, поскольку Закон Российской Федерации «О защите прав потребителей» не содержит указания на то, что данная информация является обязательной к размещению, следовательно, на такую информацию распространяются положения ФЗ «О рекламе».

Таким образом, в тексте рекламы на конструкции, размещенной по адресу: г. Новокузнецк, ул. Циолковского, 9 указан номер контактного телефона, адрес сайта, следовательно, на такую информацию распространяются положения ФЗ «О рекламе».

Из ответа управляющей компании – Общества с ограниченной ответственностью УК «Жилфонд СММ» (исх. от 10.07.2018 № 138, далее - ООО УК «Жилфонд СММ») следует, что в адрес ООО УК «Жилфонд СММ» не поступало согласие собственников помещений многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Новокузнецк, ул. Циолковского, 9 на установку и эксплуатацию рекламной конструкции с текстом вышеуказанного содержания.

Из ответа Комитета Градостроительства и земельных ресурсов Администрации г. Новокузнецка (исх. от 09.07.2018 № 7080-09) следует, что заявление о выдаче разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции Комитет Градостроительства и земельных ресурсов Администрации г. Новокузнецка не выдавал.

ООО «Андро-Гин» выдано предписание от 22.05.2018 № 202 о демонтаже рекламной конструкции, установленной и (или) эксплуатируемой без разрешения. В настоящее время предписание от 22.05.2018 № 202 исполнено (представлены копии предписания от 22.05.2018 № 202 о демонтаже рекламной конструкции, установленной и (или) эксплуатируемой без разрешения, а также акт об исполнении предписания от 22.05.2018 № 202 о демонтаже рекламной конструкции, установленной и (или) эксплуатируемой без разрешения).

Согласно части 1 статьи 19 ФЗ «О рекламе» распространение наружной рекламы с использованием щитов, стендов, строительных сеток, перетяжек, электронных табло, проекционного и иного предназначенного для проекции рекламы на любые поверхности оборудования, воздушных шаров, аэростатов и иных технических средств стабильного территориального размещения (далее - рекламные конструкции), монтируемых и располагаемых на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, а также остановочных пунктов движения общественного транспорта осуществляется владельцем рекламной конструкции, являющимся рекламодателем, с соблюдением требований настоящей статьи. Владелец рекламной конструкции (физическое или юридическое лицо) - собственник рекламной конструкции либо иное лицо, обладающее вещным правом на рекламную конструкцию или правом

владения и пользования рекламной конструкцией на основании договора с ее собственником.

В соответствии с частью 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе» установка и эксплуатация рекламной конструкции допускаются при наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, выдаваемого на основании заявления собственника или иного указанного в частях 5 - 7 настоящей статьи законного владельца соответствующего недвижимого имущества либо владельца рекламной конструкции органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа, на территориях которых предполагается осуществлять установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

Таким образом, ФЗ «О рекламе» закрепляет необходимость получения согласия собственника недвижимого имущества для установки на нем рекламной конструкции.

Согласно части 1 статьи 46 Жилищного кодекса Российской Федерации документом, подтверждающим согласие собственников на установку рекламной конструкции на общем имуществе в многоквартирном доме, может быть протокол общего собрания собственников, в котором будет отражено положительное решение, принятое в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации.

Как следует из заявления, а также из ответа ООО УК «Жилфонд СММ» собственники жилых помещений по адресу: г. Новокузнецк, ул. Циолковского, 9, согласия на установку на данном доме рекламной конструкции не давали.

Соответственно, разрешение на установку рекламной конструкции у ООО «Андро-Гин» по указанному адресу отсутствует.

Установка и эксплуатация рекламной конструкции возможна только при наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, выданного органом местного самоуправления.

Частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований части 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе».

В данном случае рекламораспространителем рекламы, содержащей признаки нарушения части 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе», является ООО «Андро-Гин».

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 36-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Андро-Гин» (ОГРН 1024201477277, ИНН 4217044508, КПП421701001, дата присвоения ОГРН 20.12.2002, юридический адрес: 654041, г. Новокузнецк, улица Циолковского, 9) нарушившим требования части 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе» при распространении наружной рекламы по адресу: г. Новокузнецк, ул. Циолковского, 9.

2. Не выдавать предписание, в связи с устранением нарушения.

3. Передать материалы дела № 54/Р-2018 для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статей 14.37 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в Управление МВД России по г. Новокузнецк.

Решение изготовлено в полном объеме «25» января 2019 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения.

Заместитель председателя Комиссии

Члены Комиссии <...>

<...>

<...>