

ООО «Ритуальные услуги»

ул. Московская, д. 33Б,

г. Боровичи, Новгородская обл., 174406

Боровичская межрайонная прокуратура

ул. Гоголя, д. 93,

г. Боровичи, Новгородская обл., 174403

Администрация Боровичского
муниципального района

ул. Коммунарная, д. 48,

г. Боровичи, Новгородская обл., 174411

ООО «Ритуал»

ул. Набережная, д. 9,

д. Ровное, Новгородская обл.,
Боровичский р-н., Ёгольское с/п, 174425

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 053/05/19-665/2020

ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
О РЕКЛАМЕ

Резолютивная часть решения оглашена 19 марта 2021
года.

Великий Новгород

В полном объеме решение изготовлено 01 апреля 2021
года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел о нарушениях законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

<...> – председатель Комиссии, заместитель руководителя Управления,

<...> – член Комиссии, ведущий специалист-эксперт Управления,

<...> – член Комиссии, специалист-эксперт Управления,

рассмотрев дело № 053/05/19-665/2020 от 30.12.2020 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Ритуальные услуги» (ИНН 5320018310; адрес: 174406, Новгородская обл., г. Боровичи, ул. Московская, д. 33Б) нарушения частей 9, 10 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - Общества с ограниченной ответственностью «Ритуальные услуги» - <...> (доверенность № 1 от 29.11.2019);

в отсутствие представителей:

заявителя – Общества с ограниченной ответственностью «Ритуал» (далее – ООО «Ритуал») и заинтересованных лиц: Боровичской межрайонной прокуратуры и Администрации Боровичского муниципального района (далее - Администрация), которые надлежащим образом уведомлены о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

07.12.2020 в Новгородское УФАС России из Боровичской межрайонной прокуратуры поступила информация о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении в г. Боровичи Новгородской области наружной рекламы с использованием рекламной конструкции в отсутствие разрешения органа местного самоуправления (вх. № 8492 от 07.12.2020 Новгородского УФАС России; далее – Заявление).

Вместе с Заявлением в Новгородское УФАС России также поступили:

- обращение представителя Общества с ограниченной ответственностью «Ритуал» (ИНН 5320024391; место нахождения: 174425, Новгородская область, Боровичский р-н., Ёгольское с/п., п. Ровное, ул. Набережная, д. 9; далее – ООО «Ритуал»), поступившее в приемную Президента Российской Федерации в Новгородской области, перенаправленное в Прокуратуру Новгородской области, а затем в Боровичскую межрайонную прокуратуру;
- фотография расположенной на территории г. Боровичи Новгородской области рекламной конструкции с размещенной на ней информации о юридическом лице, содержащей признаки рекламы.

Из Заявления следует, что по мнению ООО «Ритуал» в городе Боровичи по адресу: улица Московская, вблизи дома 33А ООО «Ритуальные услуги» незаконно установлена рекламная конструкция, содержащая сведения о данной организации, без разрешения органа местного самоуправления – Администрации.

В результате рассмотрения Заявления по существу и изучения дополнительно собранных материалов установлено следующее.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (далее – Закон 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 с частью 1 статьи 19 Закона 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.

На территории г. Боровичи Новгородской области по адресу: улица Московская, вблизи дома 33А, расположена конструкция в виде щита на двух опорах, обрамляющего въезд в дворовую территорию.

Согласно письму ФАС России от 27.12.2017 № АК/92163/17 «О разграничении понятий вывеска и реклама» конструкции, содержащие указание на наименование организации, названия товаров (работ, услуг), средств индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, размещенные на территории, прилегающей к зданию, в котором осуществляет свою деятельность указанная организация, вне зависимости от права собственности на земельный участок, не относятся к размещенной в месте нахождения организации и являются рекламной конструкцией.

На указанной рекламной конструкции размещается реклама определенного хозяйствующего субъекта (юридического лица), осуществляющего деятельность в городе Боровичи Новгородской области следующего содержания: «Ритуальная служба г. Боровичи».

При этом как следует из информации, представленной Отделом архитектуры и градостроительства Администрации Боровичского муниципального района (далее - Администрация) (вх. № 8871 от 23.12.2020 Новгородского УФАС России), разрешений на установку и эксплуатацию вышеуказанной рекламной конструкции Администрацией Боровичского муниципального района не выдавалось.

Согласно части 9 статьи 19 Закона о рекламе установка и эксплуатация рекламной конструкции допускаются при наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (далее также - разрешение), выдаваемого на основании заявления собственника или иного указанного в частях 5, 6, 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. Указанное заявление подается заявителем в письменной форме или в форме электронного документа с использованием федеральной государственной информационной системы «Единый портал государственных и муниципальных услуг (функций)» (далее - единый портал государственных и муниципальных услуг) и (или) региональных порталов государственных и муниципальных услуг в орган местного самоуправления муниципального района или орган местного самоуправления городского округа, на

территориях которых предполагается осуществлять установку и эксплуатацию рекламной конструкции..

В соответствии с частью 10 статьи 19 Закона о рекламе установка и эксплуатация рекламной конструкции без разрешения, срок действия которого не истек, не допускаются. В случае установки и (или) эксплуатации рекламной конструкции без разрешения, срок действия которого не истек, она подлежит демонтажу на основании предписания органа местного самоуправления муниципального района или органа местного самоуправления городского округа, на территориях которых установлена рекламная конструкция.

Ответственность за нарушение законодательства о рекламе в данной части несет рекламораспространитель – владелец рекламной конструкции (часть 7 статьи 38 Закона о рекламе).

Из совокупности материалов дела следует, что рекламораспространителем – владельцем вышеуказанной рекламной конструкции, размещенной в г. Боровичи Новгородской области без соответствующего разрешения Администрации Боровичского муниципального района, является Общество с ограниченной ответственностью «Ритуальные услуги» (ИНН 5320018310; адрес: 174406, г. Боровичи, Новгородская область, ул. Московская, д. 33Б; далее – ООО «Ритуальные услуги», Общество).

На основании вышеизложенного, определением от 30.12.2020 (исх. № 7330/03 от 30.12.2020 Новгородского УФАС России) было возбуждено настоящее дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ООО «Ритуальные услуги» и у Общества были запрошены объяснения по фактам, послужившим основанием для возбуждения дела.

Из письменных (вх. № 425 от 29.01.2021 Новгородского УФАС России) и устных объяснений, данных представителем ООО «Ритуальные услуги» на заседании Комиссии следует, что спорная конструкция является конструкцией-указателем, содержащей исключительно сведения относительно профиля деятельности данной организации («Ритуальная служба г. Боровичи»), которая в силу Письма ФАС России от 27.12.2017 № АК/92163/17 не подпадает под понятие рекламы, кроме того информация, указанная на спорной конструкции, не является рекламой ввиду отсутствия объекта рекламирования, на привлечение внимания к которому она направлена.

Также ООО «Ритуальные услуги» указало на отсутствие на данной конструкции каких-либо средств индивидуализации юридического лица, в частности коммерческого обозначения; считает, что из содержания преподносимой информации («Ритуальная служба г. Боровичи») невозможно установить, о какой конкретно организации идет речь и к чьим услугам привлекается внимание потребителей.

Исследовав материалы дела и оценив доводы ООО «Ритуальные услуги», Комиссия приходит к следующим выводам.

Материалами настоящего дела подтверждается, что в Администрацию Боровичского муниципального района от ООО «Ритуальные услуги» заявлений на выдачу разрешения на установку и эксплуатацию спорной конструкции не поступало.

Как пояснил на заседании Комиссии представитель ООО «Ритуальные услуги», здание в котором осуществляет свою деятельность ООО «Ритуальные услуги» (г. Боровичи, ул. Московская, д. 33А) и вблизи которого размещена спорная конструкция представляет собой Т-образное строение, в котором с лицевой стороны здания по улице Московской также оказываются аналогичные ритуальные услуги другим хозяйствующим субъектом (ООО «Ритуал»), при этом конструкция размещена при въезде на дворовую территорию.

Конструкция признается размещенной в месте нахождения организации в случае размещения на фасаде здания непосредственно рядом со входом в здание, в котором находится организация, либо в границах окон помещения, а также непосредственно над оконными проемами или под оконными проемами такого помещения, либо в пределах участка фасада здания, являющегося внешней стеной конкретного помещения в здании, в котором осуществляет свою деятельность соответствующая организация.

Из имеющихся в Заявлении и представленных представителем ООО «Ритуальные услуги» фотографий следует, что конструкция размещена на территории, прилегающей к зданию, в котором осуществляет свою деятельность ООО «Ритуальные услуги» и не относится к размещенной в месте его нахождения, следовательно, не может являться вывеской.

Верховный суд Российской Федерации в определении от 18.11.2014 по делу № А73-9636/2012 разъяснил, что при оценке конструкций в качестве рекламных или информационных необходимо учитывать характер и способ размещения информации на конструкциях с учетом положений как Закона о рекламе, так и Закона «О защите прав потребителей» от 07.02.1992 № 2300-1.

В силу Письма ФАС России от 27.12.2017 № АК/92163/17 также не подпадает под понятие рекламы информация, размещаемая на конструкциях-указателях вне места нахождения организации, содержащая сведения о профиле деятельности организации (аптека, кондитерская, ресторан) или ассортименте реализуемых товаров и услуг (хлеб, продукты, мебель) и направление движения и расстояние до такой организации, в случае если такая информация не содержит названия или характеристик товаров, товарных знаков, иных средств индивидуализации товаров, наименования юридических лиц.

Вопреки доводам ООО «Ритуальные услуги» рекламная конструкция,

размещенная на территории г. Боровичи Новгородской области по адресу: улица Московская, вблизи дома 33А следующего содержания: «Ритуальная служба г. Боровичи» не содержит только сведения относительно профиля деятельности организации без индивидуализирующих признаков самой организации. К такой информации можно отнести сведения об оформлении похорон (табличка «Оформление похорон» со стрелкой-указателем), размещенные на воротах на въезде к зданию по адресу: улица Московская, дома 33Б, следовательно, только данную конструкцию можно отнести к конструкции-указателю.

Принимая во внимание тот факт, что ООО «Ритуальные услуги» помимо спорной конструкции, при входе в здание, где Обществом непосредственно оказываются услуги по оформлению похорон, размещена конструкция-вывеска аналогичного содержания («Ритуальная служба г. Боровичи») данного хозяйствующего субъекта и тот факт, что в данном здании оказываются аналогичные ритуальные услуги другой организацией (ООО «Ритуал») с другой вывеской («Центр ритуальных услуг»), Комиссия приходит к выводу, что спорная конструкция направлена на формирование интереса именно к получению соответствующих услуг от ООО «Ритуальные услуги», следовательно данная конструкция является рекламной и имеет объект рекламирования, которым в данном случае выступает коммерческое обозначение Общества.

Так, в соответствии с пунктом 1 статьи 1538 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность (в том числе некоммерческие организации, которым право на осуществление такой деятельности предоставлено в соответствии с законом их учредительными документами), а также индивидуальные предприниматели могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий (статья 132) коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц.

Из Письма ФАС России от 05.04.2010 № АК/9402 следует, что такое обозначение может использоваться на вывесках, если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

При рассмотрении настоящего дела Комиссия также учитывает, правовую позицию ФАС России, выраженную в Письме от 16.02.2021 № АК/10971/21, направленном по запросу Новгородского УФАС России, в котором ФАС России указывает, что если «Ритуальная служба г. Боровичи» является коммерческим обозначением конкретного юридического лица, то соответствующая конструкция, расположенная вне места нахождения

данной организации, является рекламной.

Как уже отмечалось название «Ритуальная служба г. Боровичи» используется в вывеске Общества непосредственно в месте осуществления деятельности ООО «Ритуальные услуги».

Также фотографии такой вывески и спорной конструкции размещены на официальном сайте Общества в сети «Интернет» по адресу: <https://ритус53.рф/>.

Доказательств того, что другие хозяйствующие субъекты, оказывающие ритуальные услуги в г. Боровичи, используют для индивидуализации своих предприятий обозначение «Ритуальная служба г. Боровичи», не имеется.

Напротив, как уже отмечалось, соседствующее с ООО «Ритуальные услуги» ООО «Ритуал» в качестве своего коммерческого обозначения использует вывеску «Центр ритуальных услуг».

Согласно сведениям официального сайта Федеральной Налоговой службы <https://egrul.nalog.r> до 31.10.2017 на территории Боровичского муниципального района существовало Муниципальное унитарное предприятие «Ритуальная служба» (далее – МУП «Ритуальная служба») наделенное функциями по вопросам похоронного дела (предоставление муниципальной услуги по выдаче разрешения на погребение умершего и тд).

В настоящее время, согласно письму Администрации (вх. № 824 от 16.02.2021 Новгородского УФАС России) отдельные полномочия по предоставлению муниципальной услуги «Предоставление мест на захоронение и подзахоронение на кладбищах» осуществляет Муниципальное казенное учреждение «Служба заказчика Боровичского муниципального района» (далее – МКУ «Служба заказчика»), при этом на конкурсной основе 03.08.2020 между Администрацией и Обществом с ограниченной ответственностью «Гранит» заключен договор на оказание услуг, предоставляемых согласно гарантированному перечню услуг по погребению супругу, близким родственникам, иным родственникам, законному представителю или иному лицу, взявшему на себя обязанность осуществить погребение умершего на безвозмездной основе, а также услуг, оказываемых при погребении умерших, не имеющих супруга, близких родственников, иных родственников либо законного представителя умершего или при невозможности осуществить ими погребение, а также при отсутствии иных лиц, взявших на себя обязанность осуществить погребение, погребению умершего на дому, на улице или в ином месте после установления органами внутренних дел его личности, погребению умерших, личность которых не установлена органами внутренних дел.

Таким образом, название «Ритуальная служба г. Боровичи» определенным образом ассоциируется у жителей районного центра с конкретной организацией, расположенной по адресу: г. Боровичи, ул. Московская, д.

33Б, т.е. с ООО «Ритуальные услуги», которое использует данное название в своей вывеске, на своем сайте и в рекламе (спорная конструкция).

При этом словосочетание «Ритуальная служба» с учетом деятельности на территории г. Боровичи ранее МУП «Ритуальная служба», а в настоящее время МКУ «Служба заказчика» создает впечатление, того что данная организация оказывает ритуальные услуги от имени муниципалитета – Администрации (т.е. может выдать разрешение на погребение) или в целях удовлетворения муниципальных нужд (захоронение лиц из числа отдельных категорий населения), что не соответствует действительности, однако привлекает внимание потенциальных потребителей и может предоставлять конкурентные преимущества ООО «Ритуальные услуги».

Учитывая изложенное, в действиях ООО «Ритуальные услуги», распространяющего в г. Боровичи Новгородской области наружную рекламу с использованием рекламных конструкций без получения разрешений органа местного самоуправления муниципального района, содержатся нарушения частей 9, 10 статьи 19 Закона о рекламе.

Согласно Письму ФАС России от 16.02.2021 № АК/10971/21, конструкция подлежит демонтажу на основании предписания органа местного самоуправления муниципального района или органа местного самоуправления городского округа, на территориях которых установлена рекламная конструкция.

Таким образом материалы настоящего дела следует направить в Администрацию для решения вопроса о выдаче предписания о демонтаже незаконно установленной рекламной конструкции.

Вместе с тем, Комиссия Новгородского УФАС России отмечает, что в случае изменения содержания информации, размещенной на указанной конструкции (например, удаления названия «Ритуальная служба г. Боровичи» и размещения сведений иного характера), Администрации следует руководствоваться Письмом ФАС России от 27.12.2017 № АК/92163/17.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 2 статьи 36 Закона 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

РЕШИЛА:

1. Признать рекламную конструкцию следующего содержания: «Ритуальная служба г. Боровичи», размещенную Обществом с ограниченной ответственностью «Ритуальные услуги» на территории г. Боровичи Новгородской области по адресу: улица Московская, вблизи дома 33А ненадлежащей рекламой, поскольку в ней нарушены требования частей 9, 10 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Передать решение и материалы настоящего дела Администрации Боровичского муниципального района для решения вопроса о выдаче предписания о демонтаже ненадлежащей рекламной конструкции.

3. Передать материалы дела уполномоченному органу (МОВД России «Боровичский») для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.37 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.