**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

Управление

Федеральной антимонопольной службы

по Ульяновской области

ул. Гончарова, д. 2, г. Ульяновск, 432970, ГСП

тел./факс: (8422) 41-32-03

e-mail: to73@fas.gov.ru, www.ulyanovsk.fas.gov.ru

08.05.2019 № 2408-05

На № от

<...>
<...>

ПАО «Ростелеком»
ул. Достоевского, д. 15,
г. Санкт-Петербург, 191002

ул. Л. Толстого, д. 95,

г. Ульяновск, 432980

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 073/05/5-15576/2019

Резолютивная часть решения объявлена 22.04.2019

Решение в полном объеме изготовлено 08.05.2019 г. Ульяновск

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

председатель комиссии - врио руководителя управления <…> И.И.,

члены комиссии: - ведущий специалист-эксперт <…>Н.В.,

- специалист-эксперт <…>Д.А.,

рассмотрев дело № 073/05/5-15576/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по фактам несанкционированной расклейки рекламных листовок на электрощитах и стенах подъездов многоквартирных домов, расположенных по адресам: Ульяновская обл., г. Димитровград, пр-т Ленина, д. 14-в, и г. Ульяновск, ул. Столыпина, д. 18, в которых содержатся признаки нарушения части 11 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*),

в присутствии:

- **лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе**, - <…>, ИНН <…>, зарегистрированного по адресу: <…> (паспорт);

- представителя **заинтересованного лица - публичного акционерного общества «Ростелеком»** (далее - *ПАО «Ростелеком»*), ОГРН 1027700198767, ИНН 7707049388, зарегистрированного по адресу: 191002, г. Санкт-Петербург, ул. Достоевского, д. 15 (**Ульяновский филиал ПАО «Ростелеком»** расположен по адресу: 432980, г. Ульяновск, ул. Толстого, д. 95), - представителя <…>Н.А. (доверенность № 0608/29/8-17 от 06.03.2017, паспорт),

УСТАНОВИЛА:

По обращениям <Л.> и <М.> Ульяновским УФАС России определением от 25.03.2019 возбуждено дело № 073/05/5-15576/2019 по признакам нарушения ч. 11 ст. 5 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле привлечены лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, <…> и заинтересованное лицо ПАО «Ростелеком». Рассмотрение дела назначено на 22.04.2019.

В письменных пояснениях ПАО «Ростелеком» (исх. № 0608/05/1091-19 от 16.04.2019, вх. № 2572 от 18.04.2018) и представителем общества на рассмотрении дела 22.04.2019 сообщено, что в целях рекламирования оказываемых услуг ПАО «Ростелеком» заключает договоры на изготовление и распространение рекламной продукции. Также реклама ПАО «Ростелеком» распространяется по его поручению лицами, с которыми заключены агентские договоры.

ПАО «Ростелеком» не направляло соответствующие заявки в организации на размещение указанных в определении от 25.03.2019 рекламных материалов в подъездах жилых домов, расположенных по адресам: Ульяновская обл., г. Димитровград, пр-т Ленина, д. 14-в, и г. Ульяновск, ул. Столыпина, д. 18. Также ПАО «Ростелеком» не давало поручений агентам распространять рассматриваемые в рамках настоящего дела рекламные материалы.

ПАО «Ростелеком» представило копии агентских договоров, заключенных с <…>, № 1917 от 19.05.2017 и № 2147 от 01.03.2018, а также трудового договора от 14.03.2019 и документов по оплате услуг, оказанных <…> по указанным договорам, за период с января 2018 года по март 2019 года.

В письменных пояснениях (вх. № 2468 от 16.04.2018) и на рассмотрении дела 22.04.2019 <…> сообщил, что между ним и ПАО «Ростелеком» заключены агентские договоры № 1917 от 19.05.2017 и № 2147 от 01.03.2018. На основании указанных договоров <…> должен был совершать действия по поиску новых абонентов за вознаграждение. Решение расклеить рекламные листовки на стенах подъездов многоквартирных домов, расположенных по адресам: Ульяновская обл., г. Димитровград, пр-т Ленина, д. 14В, и г. Ульяновск, ул. Столыпина, д. 18, <…> принял самостоятельно (без поручения ПАО «Ростелеком») для привлечения наибольшего внимания жителей. Рекламные листовки были изготовлены <…> собственными силами путем набора текста на компьютере и распечатки листовок на принтере.

Исследовав материалы дела № 073/05/5-15576/2019, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу: «*Экономя на рекламе * НЕ экономим на качестве * Ростелеком * Безлимитный Интернет * 350 рублей * Инт. + ТВ (137 КАНАЛОВ) * 510 рублей * Домашний безлимитный телефон * 0 рублей * 8-927-836-10-10*», размещенную посредством расклейки рекламных листовок на электрощитах и стенах подъездов многоквартирного дома, расположенного по адресу: Ульяновская обл., г. Димитровград, пр-т Ленина, д. 14-в, и «*Экономя на рекламе * НЕ экономим на качестве * Подключение бесплатно * Безлимитный Интернет * 350 рублей * Инт. + ТВ (160 КАНАЛОВ) * 510 рублей * Домашний безлимитный телефон * 0 рублей * Ростелеком * 8-927-836-10-10*», размещенную посредством расклейки рекламных листовок на электрощитах и стенах подъездов многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Ульяновск, ул. Столыпина, д. 18, ненадлежащей, нарушающей ч. 11 ст. 5 Федерального закона «О рекламе». При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение <Л.>, направленное в интерактивной форме (вх. № 1103/ог от 25.02.2019), о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе. В частности, в обращении сообщается о факте несанкционированной расклейке рекламной листовки на электрощитах и стенах подъездов многоквартирного дома, расположенного по адресу: Ульяновская обл., г. Димитровград, пр-т Ленина, д. 14-в, что содержит признаки нарушения ч. 11 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

Из фотоснимков, приложенных к обращению, усматривается, что размещена реклама с указанием в ней номера телефона: «*Экономя на рекламе * НЕ экономим на качестве * Ростелеком * Безлимитный Интернет * 350 рублей * Инт. + ТВ (137 КАНАЛОВ) * 510 рублей * Домашний безлимитный телефон * 0 рублей * 8-927-836-10-10*» посредством расклейки рекламной листовки на электрощитах и стенах подъездов указанного многоквартирного дома.

Также в Ульяновское УФАС России поступило обращение <М.>, направленное через ЕПГУ - № 472921489 от 04.03.2019 (вх. № 32/ог от 05.03.2019), с дополнениями (вх. № 36/ог от 06.03.2019), о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе. В частности, в обращении сообщается о факте несанкционированной расклейки рекламной листовки на электрощитах и стенах подъездов

многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Ульяновск, ул. Столыпина, д. 18, что содержит признаки нарушения ч. 11 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

Из фотоснимков, приложенных к обращению, усматривается, что размещена реклама с указанием в ней номера телефона: «*Экономя на рекламе * НЕ экономим на качестве * Подключение бесплатно * Безлимитный Интернет * 350 рублей * Инт. + ТВ (160 КАНАЛОВ) * 510 рублей * Домашний безлимитный телефон * 0 рублей * Ростелеком * 8-927-836-10-10*» посредством расклейки рекламной листовки на электрощитах и стенах подъездов указанного многоквартирного дома.

В соответствии с п.п. 1 - 3 ст. 3 Федерального 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; объект рекламирования - 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Объектами рекламирования в указанной рекламе являются услуги ПАО «Ростелеком.

Содержание рассматриваемых листовок является рекламой товаров (услуг), которая адресована неопределенному кругу лиц. Согласно ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама имеет побудительный характер, то есть стимулирует интерес потребителей к объекту рекламирования в целях продвижения товаров и услуг на рынке.

Согласно п.п. 3.3.3.1 и 3.3.3.2 агентских договоров № 1917 от 19.05.2017 и № 2147 от 01.03.2018 обязанность по размещению и контролю актуальной информации (предоставляемой ПАО «Ростелеком») лежит на агенте <…>

Согласно сведениям из Базы данных перенесенных абонентских номеров ФГУП «ЦНИИС» (http://www.zniis.ru/bdpn/check) **абонентский номер <...> указанный в рекламной листовке, -** 8-927-836-10-10 **принадлежит** публичному акционерному обществу «Мобильные ТелеСистемы» (далее - *ПАО «МТС»*), **ОГРН** 1027700149124**, ИНН 7740000076.**

Согласно ответу ПАО «МТС» (исх. № П 10/00023и от 15.03.2019, вх. № 1605 от 18.03.2019) на запрос Ульяновского УФАС (исх. № 1041-05 от 01.03.2019) абонентский номер <...> -927-836-10-10, указанный в рекламе, перенесен с номерной емкости публичного акционерного общества «МегаФон» абонентом <…> (адрес места регистрации: <…>) на основании заявления и договора об оказании услуг подвижной связи от 05.02.2018.

Таким образом, в рассматриваемом случае лицами, имеющими прямой коммерческий интерес к продвижению услуг, оказываемых ПАО «Ростелеком», являются ПАО «Ростелеком» и <…>

Согласно с ч. 11 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

В соответствии ч. 4 ст. 36 Жилищного кодекса Российской Федерации (далее - *ЖК РФ*) по решению собственников помещений в многоквартирном доме, принятому на общем собрании таких собственников, объекты общего имущества в многоквартирном доме могут быть переданы в пользование иным лицам в случае, если это не нарушает права и законные интересы граждан и юридических лиц.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 36 ЖК РФ собственникам помещений в многоквартирном доме принадлежит на праве общей долевой собственности общее имущество в многоквартирном доме, в частности помещения в данном доме, не являющиеся частями квартир и предназначенные для обслуживания более одного помещения в данном доме, в том числе межквартирные лестничные площадки, лестницы, лифты, лифтовые и иные шахты, коридоры, технические этажи, чердаки, подвалы, в которых имеются инженерные коммуникации, иное обслуживающее более одного помещения в данном доме оборудование (технические подвалы).

В соответствии с ч. 1 ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с п.п. 5, 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламораспространителем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем спорной рекламы является ПАО «Ростелеком».

Распространение рекламы ПАО «Ростелеком» <…> осуществлялось на основании агентских договоров № 1917 от 19.05.2017 и № 2147 от 01.03.2018, заключенных между ПАО «Ростелеком» (оператор) и <…> (агент). Согласно указанным агентским договорам агент осуществляет поиск потенциальных абонентов для ПАО «Ростелеком», размещает и контролирует актуальность информационных материалов в объектах жилой недвижимости (п.п. 3.3.3.1 и 3.3.3.2 договоров). <…> имеет прямой коммерческий интерес в продвижении услуг, оказываемых ПАО «Ростелеком», что подтверждается условиями заключенных с ним агентских договоров, а также представленными ПАО «Ростелеком» копиями документов по оплате услуг, оказанных <…> по данным договорам, за период с января 2018 года по март 2019 года.

Рекламораспространителем в данном случае является <…>

Согласно письму ФАС России от 16.12.2014 № АК/51980/14 «О размещении рекламы внутри зданий» при размещении рекламы (а не рекламной конструкции) на общем имуществе дома необходимо получение согласия собственников помещений. В случае несогласия собственника имущества с размещением рекламы третьими лицами он вправе запретить такое использование имущества либо устранить рекламу с соответствующей поверхности за счет разместившего ее лица или самостоятельно с последующим взысканием расходов.

Согласно ч.ч. 1, 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, принимает по результатам рассмотрения таких дел решения и выдает предписания, предусмотренные настоящим Федеральным законом. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдается на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей и должно содержать указание о прекращении ее распространения.

Необходимость в выдаче предписания в данном случае отсутствует.

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу ПАО «Ростелеком», ОГРН 1027700198767, ИНН 7707049388: «*Экономя на рекламе * НЕ экономим на качестве * Ростелеком * Безлимитный Интернет * 350 рублей * Инт. + ТВ (137 КАНАЛОВ) * 510 рублей * Домашний безлимитный телефон * 0 рублей * 8-927-836-10-10*», размещенную посредством расклейки рекламных листовок на электрощитах и стенах подъездов многоквартирного дома, расположенного по адресу: Ульяновская обл., г. Димитровград, пр-т Ленина, д. 14-в, и «*Экономя на рекламе * НЕ экономим на качестве * Подключение бесплатно * Безлимитный Интернет * 350 рублей * Инт. + ТВ (160 КАНАЛОВ) * 510 рублей * Домашний безлимитный телефон * 0 рублей * Ростелеком * 8-927-836-10-10*», размещенную посредством расклейки рекламных листовок на электрощитах и стенах подъездов многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Ульяновск, ул. Столыпина, д. 18, ненадлежащей, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 11 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать, поскольку распространение рекламы добровольно прекращено.

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

Председатель Комиссии <…>

<…>

Члены Комиссии

<…>