

гр. <...>

<...>

Гр. <...>

РЕШЕНИЕ

по делу № 247-15/04 РЗ

Резолютивная часть решения оглашена 26 августа 2015г.

Решение в полном объеме изготовлено 07 сентября 2015г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области (далее- Орловское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии – Кирьянов А.Н., заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии - Губчевская М.В., ведущий специалист - эксперт

- Силаев А.В., специалист 1 разряда

рассмотрев дело №247-15/04 РЗ, возбужденное по заявлению гр.С. в отношении гр. Б.(...), по признакам нарушений части 2 статьи 20 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

в присутствии:

- доверенного представителя гр. <...> (доверенность №57АА0547678 от 23.06.2015г.),

УСТАНОВИЛА:

16.06.2015 г. в адрес Управления поступило заявление гр. <...> (вх.№197/эп от 16.06.2015г.) о нарушении требований статьи 20 Закона «О рекламе», а именно: о распространении рекламы путем использования автомобиля марки «Газель» в качестве рекламной конструкции. В заявлении было указано, что данное транспортное средство располагалось по адресу: **г.Орел, на пересечении ул.60-летия Октября и ул. 8 Марта** (по мнению заявителя данное транспортное средство предположительно ранее располагалось на проезжей части по ул. Комсомольская площадь, между сквером Комсомольским и Общежитием ОГУ №2 (г.Орел, ул. Комсомольская, д117).

29.06.2015г. аналогичное заявление поступило в адрес Орловского УФАС России из Прокуратуры Орловской области (вх.№212 от 29.06.2015г.).

18.06.2015г. сотрудниками Орловского УФАС России был осуществлен выезд **по адресу, указанному в заявлении гр. <...>.**, в результате чего установлено:

По адресу: г.Орел, на пересечении ул. 60-летия Октября и ул. 8 Марта, на проезжей части было припарковано транспортное средство -автомобиль марки ГАЗ -330210, г/н К 983 АМ 57 RUS (государственный номер был расположен под стеклом в кабине водителя). На кузове данного автотранспортного средства размещалась двусторонняя рекламная конструкция, на боковых сторонах которой распространялась рекламная информация следующего содержания:

_____ На одной стороне:

«Сервисный центр CITROEN теперь по новому адресу. г.Орел, Кромское шоссе, 5Б. тел. +7(4862) 72-41-72».

_____ На другой стороне:

«UAZ. Природа движения. Там, где Вы не ждете! Новый дилерский центр УАЗ. Мы открылись!!!!. г.Орел, ул.Ливенская, 72. Тел.8(4862)59-29-29».

(далее- реклама «Сервисный центр CITROEN».

По результатам выезда составлен акт фиксации рекламы, размещенной на

автомобиле марки ГАЗ -330210, г/н К 983 АМ 57 RUS .

Согласно имеющимся в Орловском УФАС России данным, владельцем автотранспортного средства - автомобиля марки ГАЗ -330210, г/н К 983 АМ 57 RUS является гр. <...>.

Рекламораспространитель - гр. <...>.

Частью 2 статьи 20 Закона «О рекламе» определено, 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.

Реклама «Сервисный центр CITROEN» распространялась посредством использования транспортного средства преимущественно в качестве передвижной рекламной конструкции.

В соответствии со статьей 38 Закона «О рекламе»:

- ответственность за нарушение части 2 статьи 20 несет реklamораспространитель.

30.06.2015 года Управлением было возбуждено дело №247-15/04РЗ в отношении гр. <...> по признакам нарушений части 2 статьи 20 Закона «О рекламе».

Определение о возбуждении производства по делу №247-15/04РЗ (исх. №2369/04 от 30.06.2015) было направлено на электронный адрес заявителя –гр. <...> и почтовой корреспонденцией в адрес гр. <...> с уведомлением о вручении почтового отправления.

Указанным определением у гр. <...> была запрошена необходимая информация, документы и сведения для полного и всестороннего рассмотрения дела. Срок предоставления- 10.07.2015г.

Рассмотрение дела №247-15/04РЗ по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе было назначено на 14.07.2015г.

14.07.2015 г. для участия в рассмотрении дела №247-15/04РЗ заявитель –гр. <...> и/или его доверенный представитель, не прибыли.

Гр. <...> и/или его доверенный представитель в Управление не прибыли, информацию, запрашиваемую Определением о возбуждении производства по

делу №247-15/04РЗ (исх. №2364/04 от 30.06.2015) не представили.

По состоянию на 14.07.2015г. в Управлении отсутствовали сведения о надлежащем уведомлении гр. <...> о времени и месте рассмотрения дела №247-15/04РЗ.

Комиссия, рассмотрев документы, имеющиеся в материалах дела, отложила рассмотрение дела №247-15/04 РЗ, в связи с необходимостью надлежащего уведомления гр. <...> о времени и месте рассмотрения дела №247-15/04РЗ и получения запрашиваемой информации от гр. <...>.

Определение об отложении дела №247-15/04РЗ (исх. №2534/04 от 14.07.2015) было направлено на электронный адрес заявителя –гр. <...> (e-mail: orel-5757@mail.ru) и заказной почтовой корреспонденцией в адрес гр. <...> с уведомлением о вручении почтового отправления и было получено ответчиком 11.08.2015г. (согласно уведомления о вручении почтового отправления).

Рассмотрение дела №247-15/04РЗ было назначено на 26.08.2015г.

24.08.2015г. в адрес Управления поступили письменные пояснения гр. <...> (вх. №7869 от 24.08.2015г.), в которых указывалось следующее:

«6.06.2015 года в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области поступило заявление гр. <...> о нарушении требований ст. 20 ФЗ «О рекламе».

30.06.015 года Управлением ФАС было возбуждено дело №247-15/04 РЗ в отношении гр. <...> по признакам нарушений части 2 ст. 20 ФЗ «О рекламе», в связи с тем, что зафиксирован факт размещения рекламы на автомобиле ГАЗ-330210. гос.номер К 983 АМ 57 рус, принадлежащем <...>.

По данному факту считаю необходимым пояснить следующее:

Я, <...>, являюсь собственником автотранспортного средства ГАЗ - 330210, г/номер К 983 АМ 57 рус.

Указанное автотранспортное средство я использовал и использую исключительно в личных целях для передвижения по городу в хозяйственных целях.

Цели распространения рекламы на указанном автотранспортном средстве у меня не имелось. Договоры на размещение рекламы я не заключал. Закрывая ржавый кузов автомобиля, выброшенными цветными плакатами, я не подозревал, что являюсь нарушителем рекламного законодательства, поскольку не обладаю юридическими познаниями и не знал о существовании такого Закона.

Таким образом, я не являюсь рекламодателем, не являюсь рекламодателем/рекламопроизводителем, договор рекламы не заключал и никаких противоправных действий по данному поводу не совершал».

26.08.2015 г. для участия в рассмотрении дела №247-15/04РЗ в Управление

прибыла доверенный представитель гр. <...> <...> (доверенность №57АА0547678 от 23.06.2015г.).

В ходе заседания Комиссии доверенный представитель гр. <...>. изложила позицию, представленную в письменных пояснениях гр. <...>., а именно: автотранспортное средство используется ее доверителем исключительно в личных целях для передвижения по городу, а не для распространения рекламы на указанном автотранспортном средстве, так как никакие договора на ее распространение не заключались.

Кроме того, доверенный представитель гр. <...>, в рамках рассмотрения дела, утверждала, что гр. <...> приобрел указанное автотранспортное средство в ноябре 2014 года в том самом виде и с теми же самыми рекламными плакатами «Сервисный центр CITROEN», прикрывающими ржавый кузов.

Комиссия, рассмотрев документы, имеющиеся в материалах дела №247-15/04РЗ, заслушав пояснения лица, участвующего в деле, пришла к следующим выводам:

1. В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона «О рекламе» реклама - это 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.

Из данной нормы Закона «О рекламе» следует, что квалифицирующими признаками рекламы являются:

1.1. распространяется любым способом, в любой форме и любыми средствами: информация «Сервисный центр CITROEN» распространялась посредством размещения на рекламных конструкциях, установленных на транспортном средстве-автомобиле марки ГАЗ -330210, г/н К 983 АМ RUS.

1.2. адресуется неопределенному кругу лиц

Данная информация распространялась для круга лиц, который заранее не определен в качестве конкретной стороны. Установлено, что рекламная информация была представлена неопределенному кругу лиц, а не конкретно определившемуся лицу - потребителю.

1.3. направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему и его продвижения на рынке.

В статье 3 Закона «О рекламе» приведены понятия:

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.

Данная информация обращала внимание и поддерживала интерес потребителей к продавцу товара, услуг –Сервисному центру CITROEN и дилерскому центру УАЗ.

Реклама «Сервисный центр CITROEN» распространялась по адресу: г.Орел, проезжая часть на пересечении ул. 60-летия Октября и ул. 8 Марта, (о чем было указано в заявлении гр. <...> от 16.06.2015г. и зафиксировано в Акте Орловского УФАС России от 18.06.2015г.), посредством использования транспортного средства -автомобиля марки ГАЗ -330210, г/н К 983 AM RUS.

2. Частью 2 статьи 20 Закона «О рекламе» определено, 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.

Реклама «Сервисный центр CITROEN» распространялась посредством использования транспортного средства -автомобиля марки ГАЗ -330210, г/н К 983 AM RUS преимущественно в качестве передвижной рекламной конструкции.

3. В статье 3 Закона «О рекламе» определены следующие основные понятия:

- рекламодатель - 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;

В ходе рассмотрения дела установлено, что **рекламораспространителем** рекламы «Сервисный центр CITROEN» является гр. <...>, так как именно указанное лицо является собственником транспортного средства -автомобиля марки ГАЗ -330210, г/н К 983 AM RUS, и осуществляет распространение рекламы «Сервисный центр CITROEN», посредством размещения на рекламных конструкциях, установленных на транспортном средстве-автомобиле марки ГАЗ -330210, г/н К 983 AM RUS.

Доводы гр. <...> о том, что цели распространения рекламы на указанном автотранспортном средстве он не преследовал, нарушителем рекламного законодательства он не является, *поскольку не обладал юридическими познаниями*

и не знал о существовании такого Закона, а рекламными плакатами прикрывал ржавый кузов, Комиссией не принимается, ввиду того, что ранее, а именно: 19.03.2015г. Управлением было вынесено решение по делу №010-15/04РЗ, возбужденного по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, согласно которому гр. <...> был признан рекламодателем, нарушившим требования части 2 статьи 20 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы по адресу: г.Орел, на пересечении ул. Комсомольская и площади Комсомольской, напротив дома №117 (Общезитие ОГУ) посредством использования транспортного средства - автомобиля марки ГАЗ -330210, г/н К 983 АМ RUS с иной рекламной информацией, а именно:

_____ На одной стороне:

«Альянс +7(910) 301-00 48 Ремонт АКПП. Гидравлические АКПП. АКПП DSG. Роботизированные КПП. Вариатор CVT. Механические КПП. Орел, Кромское шоссе, 5».

_____ На другой стороне:

«Альянс. Кузовной ремонт. Покраска авто. Тел.72-21-57, доб.112»

(далее- реклама «Альянс»)

В рамках рассмотрения дела №010-15/04РЗ гр. <...>, где он присутствовал лично, неоднократно разъяснялись требования части 2 статьи 20 Закона «О рекламе» о недопущении использования транспортных средств исключительно или преимущественно в качестве передвижных рекламных конструкций.

Кроме того, 19.03.2015г. гр. <...> было выдано предписание о прекращении нарушения части 2 статьи 20 Закона «О рекламе», а именно: не распространять рекламу «Альянс» путем использования автомобиля марки ГАЗ -330210, г/н К 983 АМ RUS исключительно или преимущественно в качестве передвижной рекламной конструкции.

Более того, довод доверенного представителя гр. <...> о том, что ее доверитель приобрел указанное автотранспортное средство в ноябре 2014 года в том самом виде и с теми же самыми рекламными плакатами «Сервисный центр CITROEN» , прикрывающими ржавый кузов и не знал, что нарушает требования ФЗ «О рекламе» не является обоснованным и противоречит документам, имеющимся в материалах дела №010-15/04РЗ, где установлено, **что в ноябре-декабре 2014года посредством использования транспортного средства -автомобиля марки ГАЗ -**

330210, г/н К 983 AM RUS преимущественно в качестве передвижной рекламной конструкции распространялась реклама «Альянс», а не реклама «Сервисный центр CITROEN».

4. В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона «О рекламе» *ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.*

Реклама «Сервисный центр CITROEN» распространялась посредством использования транспортного средства -автомобиля марки ГАЗ -330210, г/н К 983 AM RUS преимущественно в качестве передвижной рекламной конструкции.

Согласно разъяснениям, содержащимся в письме ФАС России от 02.05.2012 N АК/13623, 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 предназначением 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.

В рамках рассмотрения дела установлено, что, начиная с декабря 2014 года и до момента вынесения решения по рассматриваемому делу (август 2015г.), гр. <...> **дважды** менял рекламную информацию на транспортном средстве -автомобиле марки ГАЗ -330210, г/н К 983 AM RUS, что свидетельствует о том, что гр. <...> преследовались цели преимущественно распространения рекламной информации, а не иные цели (перевозки людей, грузов).

Реклама «Сервисный центр CITROEN» противоречила требованиям части 2 статьи 20 Закона «О рекламе», то есть **являлась ненадлежащей.**

5. В соответствии со статьей 38 Закона «О рекламе» за нарушение части 2 статьи 20 Закона «О рекламе» несет ответственность рекламораспространитель.

6. Таким образом, гр. <...>, как рекламораспространитель, несет ответственность за нарушение части 2 статьи 20 Закона «О рекламе».

7. В ходе заседания Комиссии доказательств того, что реклама «Сервисный центр

CITROEN» более не распространяется гр. <...> посредством использования транспортного средства -автомобиля марки ГАЗ -330210, г/н К 983 AM RUS в качестве передвижной рекламной конструкции до настоящего времени, представлено не было.

8. Ответственность за нарушение части 2 статьи 20 Закона «О рекламе» установлена частью 2 статьи 14.38 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно ст. 28.3. КоАП РФ должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях по статье 14.38 КоАП РФ являются должностные лица органов внутренних дел (полиции).

Руководствуясь пунктом 2 части 1, пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 2 статьи 36 Закона «О рекламе» и 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 августа 2006 г. № 508 Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу **«Сервисный центр CITROEN»**, распространяемую гр. <...>, поскольку в ней нарушены требования части 2 статьи 20 Закона «О рекламе».

2. Выдать гр. <...> предписание о прекращении нарушения части 2 статьи 20 статьи Закона « О рекламе».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу органов внутренних дел (полиции) для возбуждения дела об административных правонарушениях, предусмотренных частью 2 статьи 14.38 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении гр. <...>.

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

Председатель Комиссии

А.Н.Кириянов

Члены Комиссии

М.В.

Губчевская

А.В. Силаев