

РЕШЕНИЕ

по делу № 027/05/8-248/2019

28 июня 2019 года г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

<...>

рассмотрев дело № 027/05/8-248/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения – МУП г. Хабаровска «ГЭТ» (ИНН 2723194231, юридический адрес: 680023 г. Хабаровск, ул. Краснореченская, д. 96) рекламы, нарушающей требования статьи 8 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе МУП г. Хабаровска «ГЭТ» - <...> (по доверенности № 15 от 27 июня 2019 года),

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением требований рекламного законодательства Хабаровским УФАС России 24 апреля 2019 года отслежена реклама следующего содержания: *«Московский цирк <...>. С 16 марта в Хабаровском цирке. <...> представляют Планета 13. 8 (4212) 30-77-27, 8-962-223-88-83. KINOCIRK.RU БИЛЕТЫ ОНЛАЙН: DVHAB.RU»*, размещенная на автобусе № 1А – учебный (гос. номер АВ 300 27 RUS).

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «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.

Из содержания вышеуказанной информации следует, что таковая по своему содержанию и целевой направленности является рекламой, так как адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (цирковому шоу и билетному оператору DVHAB.RU), формирование и поддержание интереса к нему.

Реализация билетов посредством телефонной связи или Интернета осуществляется в рамках договора розничной купли-продажи имущественных прав и подпадает под понятие дистанционный способ продажи, а использование логотипа в рекламном сообщении циркового шоу *«Московский цирк <...>. С 16 марта в Хабаровском цирке.<...>»* является рекламой имущественных прав, реализуемых дистанционным способом.

В статье 497 ГК РФ (часть 2) дано определение дистанционного способа продажи, в соответствии с которым договор розничной купли-продажи может быть заключен на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, буклетов, проспектов, фотоснимков, средств связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и других) или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара).

Таким образом, данный договор характеризуется двумя отличительными признаками: во-первых, отсутствие прямого, непосредственного контакта потребителя с товаром либо с его образцом до заключения договора и в момент его заключения, и во-вторых, определение ознакомления с товаром (каталоги, буклеты, проспекты, фотоснимки, средства связи и т.д.).

Согласно Правилам продажи товаров дистанционным способом продажи, утвержденным Постановлением Правительства РФ № 612 от 27.09.2007 продажа товаров дистанционным способом - это продажа товаров по договору розничной купли-продажи, заключаемому на основании ознакомления Покупателя с предложенным продавцом описанием товара, содержащимся в каталогах, проспектах, буклетах, либо представленным на фотоснимках или посредством средств связи, или иным способом, исключающим возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора.

В соответствии с п.20 данных Правил, договор считается заключенным с момента выдачи покупателю товарного или кассового чека либо иного документа, подтверждающего оплату товара, или сообщения о намерении покупателя приобрести товар.

Из указанной нормы права следует, что момент заключения договора розничной купли-продажи при дистанционном способе продажи не ставится в зависимость от момента оплаты товара и выдачи чека, а определяется моментом сообщения покупателем продавцу своего намерения приобрести товар.

В части 3 ст. 497 ГК РФ определен момент исполнения договора розничной купли-продажи, заключенного дистанционным способом продажи: договор считается исполненным с момента доставки товара, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором.

Указанная реклама знакомит покупателя с описанием товара, исключая возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении договора, заключаемого посредством получения продавцом сообщения по телефону о намерении покупателя приобрести товар.

Таким образом, рассматриваемая реклама является рекламой товаров при дистанционном способе их продажи.

В соответствии с требованиями статьи 8 ФЗ «О рекламе» в рекламе товаров при дистанционном способе их продажи должны быть указаны сведения о продавце таких товаров: наименование, место нахождения и государственный

регистрационный номер записи о создании юридического лица; фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

Однако в нарушение требований ст. 8 реклама не содержит сведений о наименовании, месте нахождения, государственном регистрационном номере записи о создании юридического лица либо сведений о фамилии, имени, отчестве, основном государственном регистрационном номере индивидуального предпринимателя, осуществляющего продажу товаров дистанционным способом.

Кроме того, реклама – «Московский цирк <...>. С 16 марта в Хабаровском цирке. <...> представляют Планета 13. 8 (4212) 30-77-27, 8-962-223-88-83. KINOCIRK.RU БИЛЕТЫ ОНЛАЙН: DVHAB.RU», распространялась на автобусах № 34 (гос. номера АВ 162 27 RUS и АЕ 016 27 RUS) и № 29 (гос. номер АВ 158 27 RUS).

Согласно информации, представленной ООО «Фарпост ДВ» - владельца сайта DVHAB.RU (вх. № 4/5852 от 24.05.2019), билетным оператором сайта DVHAB.RU является ООО «Примнет» (ИНН 2536249353, юридический адрес: 690001 г. Владивосток, ул. Дальзаводская, д. 4, оф. 521).

Следовательно, реклама – «Московский цирк <...>. С 16 марта в Хабаровском цирке. <...> представляют Планета 13. 8 (4212) 30-77-27, 8-962-223-88-83. KINOCIRK.RU БИЛЕТЫ ОНЛАЙН: DVHAB.RU», размещаемая на автобусе № 1Л – учебный (гос. номер АВ 300 27 RUS) и на автобусах № 34 (гос. номера АВ 162 27 RUS и АЕ 016 27 RUS), № 29 (гос. номер АВ 158 27 RUS), должна содержать информацию о наименовании, месте нахождения, государственном регистрационном номере записи о создании ООО «Примнет», осуществляющего продажу билетов дистанционным способом на сайте DVHAB.RU.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований статьи 8 Закона несет рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ходе подготовки материалов дела Хабаровским УФАС России сделан запрос конкурсному управляющему МУП г. Хабаровска «ХПАТП № 1» В.А. Игнатову (исх. № 4/4467 от 08.05.2019г.) о предоставлении сведений о наличии договора аренды или иного права пользования вышеуказанными транспортными средствами.

В соответствии с ответом конкурсного управляющего МУП г. Хабаровска «ХПАТП № 1» В.А. Игнатова на запрос (вх. № 4/5839 от 24.05.2019) – вышеуказанные автобусы с 01 марта 2018 года по 31 марта 2019 года в составе всего имущественного комплекса находились в аренде у МУП г. Хабаровска «Городской электрический транспорт» (далее – МУП г. Хабаровска «ГЭТ») по договору от 01 марта 2018 года.

Факт прекращения действия указанного договора 31 марта 2019 года подтверждается также письмом МУП г. Хабаровска «ГЭТ» от 16 апреля 2019 года исх. № 01/4/428, в соответствии с которым «31 марта 2019 года вышеуказанный договор прекратил свое действие и все арендованное имущество передано собственнику».

С 01 апреля 2019 года автобус № 1А – учебный (гос. номер АВ 300 27 RUS) по договору аренды транспортных средств без экипажа также передан конкурсным управляющим МУП г. Хабаровска «ХПАТП № 1» В.А. Игнатовым во временное владение или пользование МУП г. Хабаровска «ГЭТ».

Автобусы № 34 (гос. номера АВ 162 27 RUS и АЕ 016 27 RUS) и № 29 (гос. номер АВ 158 27 RUS) 01 апреля 2019 года по договору аренды транспортных средств без экипажа передан конкурсным управляющим МУП г. Хабаровска «ХПАТП № 1» В.А. Игнатовым во временное владение или пользование индивидуальному предпринимателю <...>.

Срок действия договоров определен сроком конкурсного производства, определенного Арбитражным судом Хабаровского края. Срок аренды в отношении любого из транспортных средств может быть изменен по результатам торгов по продаже имущества должника.

В свою очередь, в тот же день – 01 апреля 2019 года ИП <...> передала данные транспортные средства МУП г. Хабаровска «ГЭТ» по договору о совместной деятельности по организации автомобильных перевозок пассажиров и багажа на регулярных маршрутах города Хабаровска № 19/19 (что подтверждается информацией, предоставленной МУП г. Хабаровска «ГЭТ» от 05 июня 2019 года вх. № 4/6366). Срок действия договора с 01 апреля по 30 июня 2019 года.

Из изложенного следует, что в период с 01 марта 2018 года по настоящее время автобусы № 1А – учебный (гос. номер АВ 300 27 RUS), № 34 (гос. номера АВ 162 27 RUS и АЕ 016 27 RUS) и № 29 (гос. номер АВ 158 27 RUS) находятся во владении и пользовании МУП г. Хабаровска «ГЭТ».

Кроме того, информация о том, что в период с 01 марта 2019 года по настоящее время на указанных транспортных средствах перевозку пассажиров осуществляет МУП г. Хабаровска «ГЭТ», подтверждается письмом Управления транспорта администрации г. Хабаровска от 24 апреля 2019 года (вх. № 4/4605).

Таким образом, рекламодателем вышеуказанной рекламы, размещаемой на автобусах № 1А – учебный (гос. номер АВ 300 27 RUS), № 34 (гос. номера АВ 162 27 RUS и АЕ 016 27 RUS) и № 29 (гос. номер АВ 158 27 RUS) является МУП г. Хабаровска «ГЭТ» (ИНН 2723194231, юридический адрес: 680023 г. Хабаровск, ул. Краснореченская, д. 96).

В ходе подготовки к рассмотрению дела МУП г. Хабаровска «ГЭТ» представлены письменные пояснения от 05 июня 2019 года (вх. № 4/6366), согласно которым размещенные рекламно-информационные материалы не являются обязательствами предприятия, как по действующему договору аренды транспортных средств, так и по ранее заключенным. Каких-либо договоров с рекламодателями на размещение указанной рекламы МУП г. Хабаровска «ГЭТ» не заключало. МУП г. Хабаровска «ГЭТ» не имело намерения выступать рекламодателем данной рекламы. Размещение ее на бортах автобусов является несанкционированным актом третьих лиц, установление которых в настоящий момент не представляется возможным по причине прекращения срока действия срочных трудовых договоров с 31 марта 2019 года со всеми работниками подразделения «Автопарк».

В ходе рассмотрения дела <...> поддержал доводы, изложенные в письменных пояснениях, по существу добавив следующее.

До 01 апреля 2019 года старые автобусы базировались на базе подразделения «Автопарк» по адресу: г. Хабаровск, ул. Промышленная – 19, без охраны, шлагбаумов и видеонаблюдения, поскольку эта база принадлежит МУП г. Хабаровска «ХПАТП № 1», находящемуся в стадии банкротства. Допуск в «Автопарк» свободный, в связи с чем наклеить рекламу не представляло большой сложности для посторонних.

Непосредственно МУП г. Хабаровска «ГЭТ» никаких договоров с рекламодателем не заключало, рекламу не размещало, в связи с чем рекламораспространителем не является.

Данные доводы не могут быть приняты Комиссией в качестве обоснованных, по следующим основаниям.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из смысла данной нормы рекламораспространитель, это в том числе и лицо, на чьем имуществе либо с использованием чьего имущества размещается реклама.

Причем, законодатель не обязывает стороны заключать письменные договоры на размещение рекламы, достаточно иметь любые иные гражданско-правовые отношения.

В качестве средства распространения рекламы выступают автобусы № 1А – учебный (гос. номер АВ 300 27 RUS), № 34 (гос. номера АВ 162 27 RUS и АЕ 016 27 RUS) и № 29 (гос. номер АВ 158 27 RUS).

Деятельность по перевозке пассажиров на указанных автобусах осуществляет МУП г. Хабаровска «ГЭТ», что подтверждается информацией и документами, предоставленными Управлением транспорта администрации г. Хабаровска от 24 апреля 2019 года (вх. № 4/4605), конкурсным управляющего МУП г. Хабаровска «ХПАТП № 1» В.А. Игнатова на запрос (вх. № 4/5839 от 24.05.2019), письмом МУП г. Хабаровска «ГЭТ» от 16 апреля 2019 года исх. № 01/4/428 и контрольными автобусными билетами автобусов № 1А – учебный (гос. номер АВ 300 27 RUS) от 24 апреля 2019 года, № 34 (гос. номер АЕ 016 27 RUS) от 18 апреля 2019 года, № 34 (гос. номер АВ 162 27 RUS) от 17 апреля 2019 года. Следовательно, рекламораспространителем вышеуказанной рекламы является МУП г. Хабаровска «ГЭТ».

Довод о несанкционированном размещении рекламы несостоятелен, поскольку МУП г. Хабаровска «ГЭТ», владея и пользуясь автобусами, обязан в течение всего срока договора поддерживать надлежащее состояние переданных ему транспортных средств и нести ответственность за их сохранность, то есть в период с 01 марта 2018 года по настоящее время.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения

антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания – «*Московский цирк <...>. С 16 марта в Хабаровском цирке. <...> представляют Планета 13. 8 (4212) 30-77-27, 8-962-223-88-83. KINOCIRK.RU БИЛЕТЫ ОНЛАЙН: DVHAB.RU*», размещенную на автобусах № 1А – учебный (гос. номер АВ 300 27 RUS), № 34 (гос. номера АВ 162 27 RUS и АЕ 016 27 RUS) и № 29 (гос. номер АВ 158 27 RUS) поскольку в ней нарушены требования статьи 8 ФЗ «О рекламе».

2. Обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства МУП г. Хабаровска «ГЭТ» (ИНН 2723194231, юридический адрес: 680023 г. Хабаровск, ул. Краснореченская, д. 96) не выдавать в связи с окончанием срока действия рекламы.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 28 июня 2019 года.

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