

РЕШЕНИЕ

по делу № 012/05/24-708/2021

о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе

«07» сентября 2021 года
Йошкар-Ола

г.

Резолютивная часть решения объявлена: «06» сентября 2021 года

Полный текст решения изготовлен: «07» сентября 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя- отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти <...>.

член Комиссии – главный специалист-эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов <...>.

член Комиссии – ведущий специалист-эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов <...>.

рассмотрев дело № 012/05/24-708/2021, возбужденное по признакам нарушения частей 5, 9 статьи 19 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) по факту размещения рекламы магазина «Сфетофор» (ООО «Торгсервис 16») в г. Йошкар-Оле на рекламных конструкциях, монтируемых к дверям многоквартирных жилых домов,

в присутствии на заседании комиссии ИП С., участвующего в рассмотрении дела путем видеоконференцсвязи через программу TrueConf, представителя ООО «Торгсервис-16» <...>, действующей на основании доверенности,

УСТАНОВИЛА:

Марийским УФАС России в отношении ИП С., ООО «УК Новопокровская» возбуждено дело № 012/05/24-708/2021 по признакам нарушения частей 5, 9 статьи 19 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» по факту размещения рекламы ООО «Торгсервис 16» в г. Йошкар-Оле на рекламных конструкциях, минируемых к дверям многоквартирных жилых домов.

В рамках рассмотрения дела № 012/05/24-708/2021 ИП С., ООО «Торгсервис 16», ООО «УК Новопокровская» представили письменные пояснения и документы, которые приобщены к материалам дела.

ИП С. признал в своих действиях факт нарушения законодательства о рекламе, указал, что самостоятельно поместил листовки в рамки, расположенные на дверях многоквартирных жилых домов. При этом ИП С. указал, что рассматриваемые рекламные конструкции размещаются уже длительное время и по сути являются информационными, поскольку на них размещена информация об управляющей компании. Индивидуальный предприниматель самостоятельно рассматриваемые конструкции не монтировал.

ООО «Торгсервис 16» в ходе рассмотрения дела указало, что что заказывало у ИП С. размещение рекламы на стендах, расположенных на домофонных носителях, находящихся при входе в подъезд в многоквартирные жилые дома, при этом общество не обладало информацией о получении согласия собственников помещений на размещение рекламных конструкций.

Также ООО «УК «Новопокровская» в ходе рассмотрения дела пояснило, что договор на размещение рекламы между ООО «УК «Новопокровская» и ООО «Торгсервис 16» не заключался, соответственно вопрос о получении согласия собственников помещений не рассматривался.

Рассмотрев представленные в материалы дела документы и материалы, Комиссия приходит к следующим выводам.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) в ходе проведения мониторинга рекламы в апреле 2021 года установлен факт распространения рекламы ООО «Торгсервис 16» в г. Йошкар-Оле с рекламой следующего содержания:

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (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.

Под объектом рекламирования понимают 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.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена (Письмо ФАС России от 05.04.2007 №АЦ/4624 «О понятии «неопределенный круг лиц»).

Проанализировав содержание спорной информации, способы её размещения и распространения, Марийское УФАС России пришло к выводу, что указанная информация по своему содержанию и целевой направленности является рекламой, так как адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования, формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

Из содержания текста рекламной информации следует, что объектом рекламирования является магазин «Сфетофор» (ООО «Торгсервис 16»), и товары, реализуемые данной организацией.

Согласно части 5 статьи 19 Закона о рекламе установка и эксплуатация рекламной конструкции осуществляется ее владельцем по договору с собственником земельного участка, здания или иного недвижимого имущества, к которому присоединяется рекламная конструкция, либо с лицом, уполномоченным собственником такого имущества, в том числе с арендатором.

В статье 244 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что имущество, находящееся в собственности двух или

нескольких лиц, принадлежит им на праве общей собственности. Общая собственность на имущество является долевой, за исключением случаев, когда законом предусмотрено образование совместной собственности на это имущество. Распоряжение имуществом, находящимся в долевой собственности, осуществляется по соглашению всех ее участников.

В силу пункта 1 статьи 36 Жилищного кодекса Российской Федерации собственникам помещений в многоквартирном доме принадлежат на праве общей долевой собственности 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), а также крыши, ограждающие несущие и ненесущие конструкции данного дома, механическое, электрическое, санитарно-техническое и иное оборудование, находящееся в данном доме за пределами или внутри помещений и обслуживающее более одного помещения, земельный участок, на котором расположен данный дом, с элементами озеленения и благоустройства и иные предназначенные для обслуживания, эксплуатации и благоустройства данного дома объекты, расположенные на указанном земельном участке (далее - общее имущество в многоквартирном доме).

Собственники помещений в многоквартирном доме владеют, пользуются и в установленных Жилищным кодексом Российской Федерации и гражданским законодательством пределах распоряжаются общим имуществом в многоквартирном доме.

Таким образом, подъезды многоквартирного дома, лифт, стены, оконные проемы многоквартирного жилого дома, входная дверь в многоквартирный дом являются общей собственностью собственников многоквартирного дома.

Согласно п. 3.1 части 2 статьи 44 Жилищного кодекса Российской Федерации к компетенции общего собрания собственников помещений относится принятие решений об определении лиц, которые от имени собственников помещений в многоквартирном доме уполномочены на заключение договоров об использовании общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме (в том числе договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций) на условиях, определенных решением общего собрания.

Статьей 46 Жилищного кодекса Российской Федерации определен порядок принятия решения общего собрания собственников помещений

в многоквартирном доме, в том числе по вопросу заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции. Такое решение принимается большинством не менее двух третей голосов от общего числа голосов собственников помещений в многоквартирном доме. Решения общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме оформляются протоколами в порядке, установленном общим собранием собственников помещений в данном доме.

Учитывая изложенное, при размещении рекламы на общем имуществе собственников многоквартирного дома, независимо от места размещения такой рекламы, а также от использования или неиспользования несущих конструкций здания, необходимо получение согласия собственников помещений многоквартирного дома.

В соответствии с частью 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.

Реклама распространялась на основании договора от 26.03.2021 №48, заключенного между ООО «Торгсервис 16» и ИП С. В соответствии с условиями договора определены количество и перечень рекламных конструкций, адреса домов и количество подъездов с рекламными конструкциями.

Кроме того, на рекламных конструкциях размещена информация об управляющей компании ООО «УК Новопокровская» (занимает половину площади рекламной конструкции).

Доказательства того, что рассматриваемая реклама услуг ООО «Торгсервис 16» (Светофор) размещена с согласия собственников жилых помещений и с получением разрешения органа местного самоуправления отсутствуют, а также подтверждается пояснениями ООО УК «Новопокровская», ИП С.

Также ООО «Торгсервис 16» не получало разрешения на установку данной рекламной конструкции, что также не опровергает ООО УК «Новопокровская».

На основании изложенного, рассматриваемая реклама нарушает требования частей 5, 9 статьи 19 Закона о рекламе.

Пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе предусмотрены понятия рекламодателя, рекламопроизводителя и рекламораспространителя. 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.

Рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Торгсервис 16», рекламораспространителем - ИП С.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 33 Закона о рекламе антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства.

В соответствии с письмом ФАС России от 25.09.2020 № ДФ/83374/20, в силу пункта 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12, при установлении факта нарушения законодательства о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения вправе выдать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе лицу, способному прекратить дальнейшее распространение рекламы, в которой выявлено нарушение Закона, в том числе если такое лицо не является лицом, в действиях которого содержатся признаки нарушения Федерального закона «О рекламе».

На момент рассмотрения дела доказательства устранения нарушения законодательства о рекламе в материалах дела отсутствуют.

Принимая решение о выдаче предписания, Комиссия учитывает, что реклама размещается на дверях при входе в многоквартирные жилые дома, а также тот факт, что рекламная конструкция включает в себя как информацию об управляющей компании, так и рекламную информацию об ООО «Торгсервис 16» и товарах, реализуемых в магазине «Сфетофор».

Таким образом, Комиссия Марийского УФАС России приходит к выводу

о необходимости выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе ИП Семенову Е.А. и ООО УК «Новопокровская».

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 42-51 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу магазина «Сфетофор» (ООО «Торгсервис 16»), размещенную в г. Йошкар-Оле на рекламных конструкциях, монтируемых к дверям многоквартирных жилых домов следующего содержания:

ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования частей 5, 9 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ИП С. и ООО УК «Новопокровская» обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела должностному лицу органов внутренних дел для рассмотрения вопроса о привлечении к административной ответственности.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

