

Представителю заявителя
Неустроевой М.А.

ул.Бекетова, д.13 «В», оф.119
г.Н.Новгород, 603057

ООО «Аптека № 313»

ул.Белинского, д.118/29
г.Н.Новгород, 603006

ул.Пискунова, д.21/2
г.Н.Новгород, 603006

26.04.2018 № МВ-07/3633

РЕШЕНИЕ
по делу № 149-ФАС52-07/18

г.Н.Новгород

Резолютивная часть решения объявлена 25 апреля 2018 года
Решение в полном объеме изготовлено 26 апреля 2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

- Валитов М.А. - председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;
- Швецова О.Ю. - член Комиссии, начальник отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции;
- Морозова А.В. - **член Комиссии, ведущий специалист – эксперт начальника отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции,**

при рассмотрении дела №149-ФАС52-07/18, возбужденного в отношении **Общества с ограниченной ответственностью «Аптека №313»** (ОГРН 1075260019031, ИНН 5260199250) по обращению потребителя рекламы И. (Нижегородское УФАС России не располагает согласием заявителя на распространение персональных данных) по признакам нарушения пункта 3 части 4 статьи 5, части 9 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», при участии:

- представителя ООО «Аптека №313» по доверенности от 24.04.2018г. №33 Н.,
- представителя заявителя по доверенности от 05.10.2017г. Н.,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение гражданина И. (вход. №543 от 22.01.2018г.), направленное Управлением Роскомнадзора по ПФО, по поводу размещения рекламной конструкции в виде стелы с крестом зеленого цвета и бегущей на нем строкой «Аптека №313» и температурой воздуха по адресу: г.Н.Новгород, Казанское шоссе, д.12, у ТЦ «Лагуна». Как следует из обращения, цвет креста схож с зеленым цветом светофора, что, по мнению заявителя, спровоцировало дорожно-транспортное происшествие.

В связи с указанными обстоятельствами Нижегородское УФАС России 02 февраля 2018 года вынесло Определение №149-ФАС52-07/18 о возбуждении дела по признакам нарушения пункта 3 части 4 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в отношении ООО «Аптека №313».

Определением от 19.03.2018г. действия ООО «Аптека №313» по установке и эксплуатации рекламной конструкции без разрешения, выдаваемого органом местного самоуправления, квалифицированы как содержащие признаки нарушения части 9 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».

Определением от 19.03.2018г. рассмотрение дела приостанавливалось до получения заключения специалиста Департамента транспорта и связи Администрации г.Н.Новгорода.

Определением от 09.04.2018г. рассмотрение дела возобновлено.

Заслушав доводы заявителя и ответчика, исследовав имеющиеся в деле доказательства, комиссия приходит к следующим выводам.

В январе – марте 2018 года по адресу: г.Н.Новгород, Казанское шоссе, д.12, у ТЦ «Лагуна», располагалась конструкция в виде стелы с крестом зеленого цвета и бегущей на нем строкой «Аптека №313» и температурой воздуха. Специалисты Нижегородского УФАС России совершили выезд по данному адресу и составили Акт наблюдения от 24.01.2018г.

Пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» определено, что 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара. Пунктом 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» определено, что товар это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Указанное сообщение является рекламой, так как направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования – ООО «Аптека №313».

В ходе рассмотрения дела представитель заявителя И. поддержал доводы, изложенные в обращении, считает, что конструкция имеет сходство с дорожным знаком – светофором, и явилась причиной дорожно-транспортного происшествия.

Представитель ООО «Аптека №313» с доводами заявителя не согласился, считает,

что совершение дорожно-транспортного происшествия не свидетельствует о создании конструкцией угрозы безопасности дорожного движения без соответствующих доказательств. По мнению представителя ответчика, действия заявителя при дорожно-транспортном происшествии явно не соответствовали дорожной ситуации и были совершены с нарушением Правил дорожного движения.

В ходе рассмотрения дела представитель ООО «Аптека №313» ходатайствовал о приобщении к материалам дела Акта экспертного исследования от 16.03.2018г., проведенного специалистом ООО «Эксперт Моторс», в выводах которого указано, что *«Конструкция аптечного креста с индикацией, расположенная у ТЦ «Лагуна» по адресу: г.Н.Новгород, ул.Казанское шоссе, 12, не угрожает безопасности дорожного движения и не имеет сходства с зеленым сигналом светофора при наблюдении со всех возможных ракурсов»*. Представитель ООО «Аптека № 313» поддержал выводы, изложенные в исследовании.

Комиссия Нижегородского УФАС России удовлетворила заявленное ходатайство, Акт экспертного исследования от 16.03.2018г. приобщен к материалам дела.

В соответствии с частью 1 статьи 19 Федерального 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 рекламораспространителем, с соблюдением требований настоящей статьи.

Согласно разъяснениям, данным ФАС России в пункте 3 письма от 27.12.2017г. (исх.№АК/92163/17), конструкции, содержащие указание на наименование организации, названия товаров (работ, услуг), средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, размещенные на территории, прилегающей к зданию, в котором осуществляет свою деятельность указанная организация, вне зависимости о права собственности на земельный участок, не относятся к размещенной в месте нахождения организации и являются рекламной конструкцией.

Как следует из представленных заявителем видеозаписей, фотографий, Акта наблюдения от 24.01.2018г., конструкция в виде стелы с крестом зеленого цвета и бегущей на нем строкой «Аптека №313» и температурой воздуха, располагалась в районе ТЦ «Лагуна». Лицевая часть креста обращена на часть дороги, являющейся выездом от торгового центра. На расстоянии около 10 метров – 15 метров от стелы с крестом, у края дороги находится опора светофора.

Таким образом, стела с крестом зеленого цвета относится к рекламной конструкции.

В соответствии с пунктом 3 части 4 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» реклама не должна иметь сходство с дорожными знаками или иным образом угрожать безопасности движения автомобильного, железнодорожного, водного, воздушного транспорта.

Заявителем в материалы дела представлена Справка о дорожно-транспортном происшествии от 31.07.2017г., составленная сотрудником ОПИДПС полка ДПС

ГИБДД УМВД России по г.Н.Новгороду; Справка №2017-19919, выданная ГУЗ «Нижегородская областная клиническая больница им.Н.А.Семашко» и Заключение эксперта №2085/3910-Д ГБУЗНО «Нижегородское областное бюро судебно-медицинской экспертизы» о состоянии здоровья заявителя И., Жалоба на действия сотрудников УГИБДД ГУ МВД России по Нижегородской области от 19.03.2018г., вынесших Заключение от 17.01.2018г. исх.№24/3/185200250025 по результатам проверки расположения рекламной конструкции ООО «Аптека №313», согласно которому конструкция соответствует требованиям ГОСТ Р 52044-2003.

Комиссия Нижегородского УФАС России в целях всестороннего и полного рассмотрения дела направила запрос от 20.03.2018г. (исх.№СС-07/2065) в Департамент транспорта и связи Администрации г.Н.Новгорода для получения заключения специалиста о том, имеет ли сходство с дорожным знаком рекламная конструкция в виде креста зеленого цвета.

26.03.2018г. в Нижегородское УФАС России поступило письмо от 21.03.2018г. (исх. №21-771/18-ис) Департамента транспорта и связи Администрации г.Н.Новгорода, в котором Департамент сообщил: *«Рекламная конструкция не имеет сходства с техническими средствами организации дорожного движения, однако может ухудшать их восприятие участниками дорожного движения».*

Таким образом, в данном случае рекламная конструкция в виде стелы с крестом зеленого цвета и бегущей на нем строкой «Аптека №313» с температурой воздуха не имеет сходства с дорожными знаками и не угрожает иным образом безопасности движения автомобильного транспорта. Вероятность ухудшения восприятия технических средств организации дорожного движения не является квалифицирующим признаком объективной стороны правонарушения, предусмотренного пунктом 3 части 4 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», и не свидетельствует о том, что цвет рекламной конструкции, а также его пульсация спровоцировали дорожно-транспортное происшествие, участником которого стал заявитель И.

Иных доказательств, подтверждающих нарушение ООО «Аптека №313» пункта 3 части 4 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в материалы дела заявителем не представлено.

Таким образом, в ходе рассмотрения дела нарушение пункта 3 части 4 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» ООО «Аптека №313» не подтвердилось.

В соответствии с частью 9 статьи 19 ФЗ «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.

МКУ «Городской центр градостроительства и архитектуры» в письме от 14.02.2018г. №12-04-18-351/ис сообщило, что расположенная по адресу: г.Н.Новгород, Казанское шоссе, д.12, у ТЦ «Лагуна», рекламная конструкция установлена и эксплуатируется без действующего разрешения. ООО «Аптека № 313» выдано предписание от 01.02.2018г. №87 о демонтаже рекламной конструкции.

Согласно Акту от 19.03.2018г., составленному сотрудниками ООО «Аптека №313», произведен демонтаж рекламной конструкции – аптечного креста с индикацией,

установленной у ТЦ «Лагуна» по адресу: г.Н.Новгород, Казанское шоссе, д.12. Таким образом, установка и эксплуатация рекламной конструкции без разрешения, выдаваемого органом местного самоуправления, противоречит требованиям части 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований статьи 19 ФЗ «О рекламе».

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

Представитель ООО «Аптека № 313» в ходе рассмотрения дела согласился с тем, что рекламная конструкция в виде стелы с крестом зеленого цвета установлена без действующего разрешения. На момент рассмотрения дела конструкция демонтирована.

Следовательно, рекламодателем рекламного сообщения, расположенного на рекламной конструкции в виде креста зеленого цвета, является ООО «Аптека № 313».

Таким образом, установка и эксплуатация ООО «Аптека № 313» рекламной конструкции в виде стелы с крестом зеленого цвета и бегущей на нем строкой «Аптека №313», расположенной по адресу: г.Н.Новгород, Казанское шоссе, д.12, у ТЦ «Лагуна» в период с января по март 2018 года, противоречит требованиям части 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе».

На момент рассмотрения дела рекламная конструкция демонтирована, в связи с чем Комиссия Нижегородского УФАС России считает, что отсутствует необходимость в выдаче предписания о прекращении нарушения рекламного законодательства.

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37 – 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17 августа 2006 года № 508, Комиссия

Р Е Ш И Л А :

1. Признать незаконной установку и эксплуатацию ООО «Аптека № 313» рекламной конструкции в виде стелы с крестом зеленого цвета и бегущей на нем строкой «Аптека №313», расположенной по адресу: г.Н.Новгород, Казанское шоссе, д.12, у ТЦ «Лагуна» в период с января по март 2018 года, поскольку это противоречит требованиям части 9 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».

2. Передать материалы дела в Управление МВД России по Нижегородской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.37 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии
М.А.Валитов

**Члены
Комиссии**

О.Ю.Швецова

А.В.Морозова

исп.: Михайлова Н.В.
тел. 8(831) 430-55-74