РЕШЕНИЕ

«27» февраля 2020г. г. Кемерово

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

Заместителя председателя Комиссии:	<...> -	заместителя руководителя управления;
Членов Комиссии:	<…> -	начальника отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;
	<…>-	специалиста-эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции и финансовых рынков,

рассмотрев дело № 042/05/19-2342/2019, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Южный» (далее – ООО «Южный», юридический адрес: 650024, г. Кемерово, ул. В. Волошиной, 13, ИНН 4205055150, ОГРН 1034205061538, дата присвоения ОГРН 24.09.2003, КПП 420501001) по признакам нарушения части 9 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе») в присутствии представителя ИП <…> <…> (доверенность от 25.02.2020 № 116),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение Управления жилищно – коммунального хозяйства Администрации г. Кемерово (исх. от 06.12.2019 № 07-01-07/4011, вх. от 09.12.2019 № 7318) о рассмотрении заявления <…> о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы на информационных табличках на входных дверях многоквартирных домов, расположенных по ул. Космической, ул. У. Громовой в г. Кемерово.

В соответствии с планом работы отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков Кемеровского УФАС России на 2019 г. было проведено наблюдение за соблюдением требований законодательства РФ о рекламе при размещении наружной рекламы, расположенной на территории г. Кемерово сотрудниками отдела Кемеровского УФАС России.

В результате осмотра наружной рекламы составлен Акт № 12 от 24.12.2019 и установлено следующее:

-по адресам: г. Кемерово, ул. Космическая, 1 (подъезд 1, 2), ул. Космическая,1А (подъезд 1), ул. Космическая, 5А (подъезд 3), ул. Космическая, 7 (подъезд 2), ул. Космическая, 9, ул. У. Громовой, 17 (подъезд 1) на входных дверях многоквартирных

жилых домов размещены металлические таблички с рекламой (фотографии прилагаются).

26.12.2019 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/19-2342/2019 в отношении ООО «Южный» и назначено к рассмотрению на 21.01.2020 в 09 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Южный» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

20.01.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя ООО «Южный» <…> (исх. б/н от 20.01.2020), из которых следует, что ООО «Южный» является управляющей организацией по отношению к многоквартирным домам, расположенным в г. Кемерово по адресам ул. Космическая, д. 1, 1А, 5А, 7, 9, ул. У. Громовой, 17.

В целях соблюдения требований части 2 статьи 162 договора управления многоквартирным домом, а также подпункта «п», пункта 31 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных Постановлением Правительства Российской федерации от 06.05.2011 № 354 «О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов», ООО «Южны» заключило с индивидуальным предпринимателем <…> (далее – ИП <…>) договор № <…> от 25.04.2018 на размещение информационных табличек на подъездах.

По условиям данного договора ООО «Южный» на период действия договора предоставило ИП <…> в безвозмездное временное пользование часть общедомового имущества для размещения информационных табличек (по одной на подъезд). Изготовление, монтаж, демонтаж и последующее текущее содержание и обслуживание информационных табличек входит в обязанности ИП <…>. Расходы по изготовлению, монтажу и обслуживанию информационных табличек возложены на ИП <…>.

Информационная табличка представляет из себя металлическую конструкцию, на которой размещается бумажный лист объявления, защищенный сверху листом монолитного поликарбоната. Лист объявления состоит из двух блоков: один содержит информацию об управляющей организации, подлежащей раскрытию в соответствии с законодательством (информационный блок), второй является бланковым и отведен под рекламное место (рекламный блок), допуская в случае необходимости возможность внесения в него информации рекламного характера.

Содержание рекламного блока указанным выше договором не регулируется, поскольку изготовление, размещение и (или) распространение рекламы не относится к предмету указанного договора. То есть, ИП <…> вправе по собственному усмотрению определять содержание рекламного блока, внося в него соответствующую информацию на основании договоров, заключенных с рекламодателями. При этом, по условиям договора № 2 от 25.04.2018, ИП <…> обязана выполнять требования действующего законодательства, связанного с размещением и распространениям рекламы.

В данном случае ООО «Южный» не является владельцем информационной таблички, установка и эксплуатация данной таблички осуществлялись ИП <…>, принявшей на себя обязательство по выполнению требований действующего законодательства, связанного с размещением и распространением рекламы. Кроме того, после заключения договора, ООО «Южный» не имело возможности каким – либо образом повлиять на содержание рекламного блока информационных табличек в части наличия или отсутствия рекламы.

21.01.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/05/19-2342/2019 в присутствии заявителя, который поддержал доводы, изложенные в заявлении, а также представителя ООО «Южный» <…>, который поддержал представленные письменные пояснения.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Южный») надлежащим (ИП <…>, <…>), а также для получения дополнительных доказательств.

Определением от 21.01.2020 рассмотрение дела № 042/05/19-2342/2019 было отложено на 27.02.2020 в 14 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <…>, ООО «Южный заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела), также определения об отложении рассмотрения данного дела было вручено заявителю под расписку (имеется в материалах дела).

26.02.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ИП <…> (исх. б/н от 26.02.2020), из которых следует, что между ООО «Рекламный бизнес» и ИП <…> был заключен договор от 22.02.2019 № 14 на оказание рекламных услуг: изготовление, размещение, техническое обслуживание и фотоотчет рекламно – информационных материалов (РИМ) заказчика в антивандальных стендах, расположенных на домофонах носителях, находящихся при входе в подъезд в жилые многоэтажные дома г. Кемерово, согласно Приложениях к данному договору.

В целях осуществления условий указанного договора был заключен договор № 2 на размещение информационных табличек на подъездах от 25.04.2018 между ИП <…> и ООО «Южный».

В соответствии с указанным договором, а именно пункта 3.2.1 управляющая компания обязана предоставить пользователю место для размещения «Информационных табличек на подъездах» и возможность технического обслуживания своими или привлеченными лицами. В данном договоре не содержится сведений о необходимости со стороны пользователя о проведении общего собрания собственников МКД.

Действующее жилищное законодательство не позволяет ИП <…> самостоятельно выступать инициатором собрания собственников МКД.

ИП <…> 29.01.2020 было направлено заявление на выдачу разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции в управление архитектуры и градостроительства Администрации г. Кемерово.

Также их письменных пояснений ИП <…> следует, что многоквартирный дом имеет отмостку, крыльцо, придомовую территорию, в которую включены газоны, тротуары, проезды, являющиеся собственностью жителей МКД, пользование которой подразумевается жителями МКД и гостями. Формат информационной таблички, и формат рекламной информации (не более половины от общей площади информационной таблички) является достаточно малой площадью, что объективно не позволяет ее прочтение за пределами собственности МКД, в том числе прочтение данной информации невозможно даже на небольшом удалении от входной двери. Информационные таблички в силу мест размещений и в силу своих размеров не вносят изменений как в облик города в целом, так и в облик фасада здания. Размещаемая рекламная информация на информационных табличках не может быть интерпретирована как для неопределенного круга лиц и нацелена на собственников конкретных МКД, где размещается информация о здании и управляющей компании.

Таким образом, данная информационная табличка не используется исключительно в распространении рекламы, не является щитом, стендом, не использует в своей конструкции строительных сеток, перетяжек, электронных табло и иного оборудования, предназначенного для проецирования рекламы на любые поверхности оборудования, воздушных шаров, аэростатов и иных технических средств стабильного территориального размещения.

Также размещение таблички на двери многоквартирного дома не подпадает под регулирование статьи 19 ФЗ «О рекламе», в связи с тем, что в данном случае отсутствуют признаки технических средств стабильного территориального размещения.

27.02.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/05/19-2342/2019 в присутствии представителя ИП <…> <…> (доверенность № 116 от 25.02.2020), которая поддержала представленные письменные пояснения, а также заявила ходатайство о приобщении к материалам данного дела копии ответа Управления архитектуры и градостроительства Администрации г. Кемерово, в соответствии с которым решением Кемеровского городского Совета народных депутатов от 28.06.2019 № 249 «О внесении изменений в решение Кемеровского городского Совета народных депутатов от 27.10.2017 № 91 «О правилах благоустройства территории города Кемерово» утверждены Правила благоустройства территории города Кемерово (далее – Правила), регламентирующие требования к содержанию зданий (включая жилые дома), сооружений и земельных участков, на которых они расположены, включая требования к внешнему виду фасадов и размещению информационных конструкций.

В соответствии с пунктом 3.5.8 постановления Госстроя Российской Федерации от 27.08.2003 № 170 «Об утверждении правил и норм технической эксплуатации жилищного фонда» организации по обслуживанию жилищного фонда следят за недопущением размещения информационных конструкций без соответствующего разрешения.

Согласно статье 36 ЖК РФ собственникам помещений в многоквартирном доме принадлежит на праве общей долевой собственности общее имущество в многоквартирном доме, в том числе 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.

Собственники помещений в многоквартирном доме владеют, пользуются и в установленных ЖК РФ и гражданским законодательством пределах распоряжаются общим имуществом в многоквартирном доме.

Статья 44 ЖК РФ предусматривает перечень вопросов, относящихся к компетенции общего собрания, в том числе: принятие решений о пользовании общим имуществом собственников помещений в многоквартирном доме иными лицами.

Также в соответствии с постановлением администрации г. Кемерово от 02.02.2015 № 172 «Об управлении архитектуры и градостроительства администрации г. Кемерово» в функции управления не входит выдача разрешения на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории г. Кемерово.

На основании постановления администрации г. Кемерово от 07.03.2019 № 455 «О внесении изменений в постановление администрации г. Кемерово от 23.04.2010 № 32 «О положении об управлении городского развития администрации г. Кемерово» от имени администрации принимает и подписывает решения о выдаче разрешения на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории г. Кемерово отдел выдачи разрешений и наружной рекламы.

В целях упорядочения размещения информационных конструкций малого формата на территории г. Кемерово постановлением администрации г. Кемерово от 15.03.2018 № 489 «О внесении изменений в постановление администрации г. Кемерово от 30.12.2013 № 3929 «Об утверждении схемы размещения рекламных конструкций» утверждена схема размещения рекламных конструкций.

Представленный ИП <…> внешний вид конструкции по техническим характеристикам, типу и месту расположения не включен в указанную схему.

Данный ответ приобщен к материалам дела № 042/05/19-2342/2019.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения представителя ИП <…>, Комиссия Кемеровского УФАС России установила.

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение Управления жилищно – коммунального хозяйства Администрации г. Кемерово (исх. от 06.12.2019 № 07-01-07/4011, вх. от 09.12.2019 № 7318) о рассмотрении заявления <…> о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы на информационных табличках на входных дверях многоквартирных домов, расположенных по ул. Космической, ул. У. Громовой в г. Кемерово.

В соответствии с планом работы отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков Кемеровского УФАС России на 2019 было проведено наблюдение за соблюдением требований законодательства РФ о рекламе при размещении наружной рекламы, расположенной на территории г. Кемерово сотрудниками отдела Кемеровского УФАС России.

В результате осмотра наружной рекламы составлен Акт № 12 от 24.12.2019 и установлено следующее:

-по адресам: г. Кемерово, ул. Космическая, 1 (подъезд 1, 2), ул. Космическая,1А (подъезд 1), ул. Космическая, 5А (подъезд 3), ул. Космическая, 7 (подъезд 2), ул. Космическая, 9, ул. У. Громовой, 17 (подъезд 1) на входных дверях многоквартирных жилых домов размещены металлические таблички с рекламой (фотографии прилагаются).

В соответствии со статьей 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.

В соответствии с частью 1 статьи 19 ФЗ «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. Владелец рекламной конструкции (физическое или юридическое лицо) - собственник рекламной конструкции либо иное лицо, обладающее вещным правом на рекламную конструкцию или правом владения и пользования рекламной конструкцией на основании договора с ее собственником.

По смыслу части 1 статьи 19 ФЗ «О рекламе», к рекламным конструкциям, размещение которых регулируется данной статьей, относятся технические средства стабильного территориального размещения, к которым относятся металлические таблички со сменной информацией рекламного характера, прикрепленные к входным дверям.

Согласно части 5 статьи 19 ФЗ «О рекламе», установка и эксплуатация рекламной конструкции осуществляются ее владельцем по договору с собственником земельного участка, здания или иного недвижимого имущества, к которому присоединяется рекламная конструкция, либо с лицом, управомоченным собственником такого имущества, в том числе с арендатором. В случае, если для установки и эксплуатации рекламной конструкции предполагается использовать общее имущество собственников помещений в многоквартирном доме, заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции возможно только при наличии согласия собственников помещений в многоквартирном доме, полученного в порядке, установленном пунктом 3 части 2 статьи 44 ЖК РФ.

Согласно части 1 статьи 44 ЖК РФ общее собрание собственников помещений в многоквартирном доме является органом управления многоквартирным домом. Общее собрание собственников помещений в многоквартирном доме проводится в целях управления многоквартирным домом путем обсуждения вопросов повестки дня и принятия решений по вопросам, поставленным на голосование.

В соответствии с пунктом 3 части 2 статьи 44 ЖК РФ к компетенции общего

собрания собственников помещений в многоквартирном доме относится принятие решений о пользовании общим имуществом собственников помещений в многоквартирном доме иными лицами, в том числе о заключении договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, если для их установки и эксплуатации предполагается использовать общее имущество собственников помещений в многоквартирном доме.

В соответствии с пунктом 3.5.2 главы 3 Правил и норм технической эксплуатации жилищного фонда, утвержденных постановлением Государственного комитета Российской Федерации по строительству и жилищно-коммунальному комплексу от 27.09.2003 года № 170, таблички с указанием номеров подъездов, а также номеров квартир, расположенных в данном подъезде, должны вывешивать у входа в подъезд (лестничную клетку). Они должны быть размещены однотипно в каждом подъезде, доме, микрорайоне.

Информация, размещенная на таких табличках, не должна содержать информацию рекламного характера. На установку указанных табличек согласие собственников помещений в многоквартирном доме не требуется. Размещение на данных табличках коммерческой и социальной рекламы действующим законодательством не предусмотрено.

Согласно части 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе» установка и эксплуатация рекламной конструкции допускаются при наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, 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.

Из материалов дела следует, что на информационных табличках, помимо информации, обязательной к размещению, размещалась рекламная информация.

Металлические таблички, установленные на входных дверях по вышеуказанным адресам, являются рекламными конструкциями, так как относятся к техническим средствам стабильного территориального размещения (данная позиция также подтверждается определением Верховного суда Российской Федерации от 28.03.2019 № 307-ЭС19-2899).

Информация, размещаемая на табличках, сменная, следовательно, на данных табличках можно размещать как коммерческую рекламу, социальную рекламу, так и сведения, носящие информационный характер.

Следовательно, установка и эксплуатация рекламной конструкции возможна только при наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции выданного органом местного самоуправления.

В нарушение части 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе» конструкции, на которых размещена реклама, на дверях подъездов многоквартирных домов по адресам: г. Кемерово, ул. Космическая, 1 (подъезд 1, 2), ул. Космическая,1А (подъезд 1), ул. Космическая, 5А (подъезд 3), ул. Космическая, 7 (подъезд 2), ул. У. Громовой, 17 (подъезд 1), без предусмотренного законодательством разрешения.

Частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что за нарушение требований части 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе» несет ответственность рекламораспространитель.

Пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» установлено, что рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В данном случае рекламораспространителем является ИП <…>.

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 36-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1.Признать индивидуального предпринимателя <…> (<…>) нарушившей требования части 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе» при распространении конструкций, на которых размещена реклама, на дверях подъездов многоквартирных домов по адресам: г. Кемерово, ул. Космическая, 1 (подъезд 1, 2), ул. Космическая,1А (подъезд 1), ул. Космическая, 5А (подъезд 3), ул. Космическая, 7 (подъезд 2), ул. У. Громовой, 17 (подъезд 1), без предусмотренного законодательством разрешения.

2. Выдать предписание об устранении нарушений законодательства «О рекламе».

3. Передать материалы дела № 042/05/19-2342/2019 для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статей 14.37 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в Управление МВД России по г. Кемерово.

Решение изготовлено в полном объеме «05» марта 2020 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения.