ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 72/Р-2018

«12» марта 2019г. г.Кемерово

Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

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

рассмотрев дело № 72/Р-2018, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Автоцентр Кемерово» (далее – ООО «Автоцентр Кемерово»; ИНН 4205330021, КПП 420501001, ОГРН 1164205067784, создание юридического лица 27.06.2016, юридический адрес: г.Кемерово, пр.Октябрьский, 2А) о распространении рекламы, содержащей признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5, части 9 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – Закона о рекламе), в присутствии представителей:

- ООО «Автоцентр Кемерово» <…> по доверенности от 20.08.2018;

- ООО «Восток-Моторс» <…> по доверенности № 125 от 09.01.2019,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление ООО «Восток-Моторс» (вх. № 4716 от 19.07.2018), а также обращения Управления Роспотребнадзора по Кемеровской области (вх. № 4993 от 03.08.2018), прокуратуры г.Кемерово (вх. № 4987 от 03.08.2018) и ФАС России (вх. 3786э от 01.08.2018, № 5054 от 07.08.2018) о рассмотрении аналогичного заявления ООО «Восток-Моторс» о наличии в действиях ООО «Автоцентр Кемерово» признаков нарушения Закона о рекламе при распространении недостоверной рекламы и использовании информационных табличек, принадлежащих ООО «Восток-Моторс», установленных на территории г.Кемерово по ул.Тухачевского (перед поворотом на Южный и в районе остановки «Снежный городок).

11.09.2018 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 72/Р-2018 в отношении ООО «Автоцентр Кемерово» и назначено к рассмотрению на 15.10.2018 на 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Автоцентр Кемерово» и заявителя заказными письмами с уведомлениями о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции ООО «Автоцентр Кемерово» имеется в материалах дела).

15.10.2018 состоялось рассмотрение дела № 72/Р-2018 в присутствии представителя ООО «Автоцентр Кемерово» <…> по доверенности. Представитель ООО «Восток-Моторс» на рассмотрение дела не явился. Сведения о надлежащем уведомлении ООО «Восток-Моторс» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 15.10.2018 рассмотрение дела № 72/Р-2018 было отложено на 21.11.2018. Данное определение было направлено в адрес ООО «Автоцентр Кемерово» и заявителя заказными письмами с уведомлениями о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции ООО «Автоцентр Кемерово» имеется в материалах дела).

21.11.2018 состоялось рассмотрение дела № 72/Р-2018 в присутствии представителей: ООО «Автоцентр Кемерово» <…>, ООО «Восток-Моторс» <…> по доверенностям.

ООО «Восток-Моторс» поддержала позицию Общества о наличии нарушения, поскольку ООО «Автоцентр Кемерово» в период действия дилерского договора, заключенного между ООО «Восток-Моторс» и ООО «ХЕНДЭ МОТОР СНГ», распространяло информацию о том, что ООО «Восток-Моторс» прекратил свою работу как официальный дилер марки Hyundai. И на сегодняшний день в Кемерово единственный официальный дилер Hyundai-ООО «Автоцентр Кемерово».

ООО «Автоцентр Кемерово» с нарушением не согласилось, пояснив, что фактическим ООО «Восток-Моторс» не осуществляло деятельность в качестве дилера.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссия Кемеровского УФАС России приняла решение рассмотрение данного дела отложить для получения дополнительных доказательств.

Определением от 21.11.2018 рассмотрение дела было отложено на 16.01.2019 на 10 часов 00 мин. Данное определение было направлено в адрес ООО «Автоцентр Кемерово» и заявителя заказными письмами с уведомлениями о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции ООО «Автоцентр Кемерово» имеется в материалах дела).

14.01.2019 в адрес Кемеровского УФАС России в подтверждение осуществления деятельности в качестве дилера Hyundai ООО «Автоцентр Кемерово» представило копии договоров купли-продажи автомобилей за период с июля по август 2019.

16.01.2019 состоялось рассмотрение дела № 72/Р-2018 в присутствии представителей: ООО «Автоцентр Кемерово» <…>, ООО «Восток-Моторс» <…> по доверенностям.

ООО «Восток-Моторс» поддержала позицию Общества о наличии нарушения, поскольку ООО «Восток-Моторс» преднамеренно распространяло недостоверную рекламу, потребители были введены в заблуждение, отказывались выкупать автомобили, и требовали возврата внесенного аванса, а также отказывались приезжать на фирменный сервис ООО «Восток-Моторс».

Представитель ООО «Автоцентр Кемерово» пояснила, что до начала распространения рекламы общество было уведомлено по электронной почте от ООО «Хендэ Мотор СНГ» о прекращении деятельности ООО «Автоцентр Кемерово» в качестве дилера Hyundai с 25.05.2018.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссия Кемеровского УФАС России приняла решение рассмотрение данного дела отложить для получения дополнительных доказательств.

Определением 16.01.2019 рассмотрение дела № 72/Р-2018 было отложено на 12.03.2019 на 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Автоцентр Кемерово» и заявителя заказными письмами с уведомлениями о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции ООО «Автоцентр Кемерово» имеется в материалах дела).

12.03.2019 состоялось рассмотрение дела в присутствии представителей: ООО «Автоцентр Кемерово» <…>, ООО «Восток-Моторс» <…> по доверенностям.

Представитель заявителя поддержала позицию о наличии нарушения в действиях ООО «Автоцентр Кемерово», поскольку реклама о том, что ООО «Автоцентр Кемерово» является единственным дилером «ХЕНДЭ» в Кемерово и сведения о том, что ООО «Восток-Моторс» прекратило свою работу как официальный дилер марки Hyundai распространялась обществом в период действия дилерского договора № 241 от 10.08.2015, на основании которого ООО «Восток-Моторс» в период с 10.08.2015 по 10.08.2018 являлось официальным дилером ООО «ХЕНДЭ МОТОР СНГ». Обществу нанесен ущерб, поскольку клиенты требовали от ООО «Восток-Моторс» разъяснений, а желающие приобрести у ООО «Восток-Моторс» автомобили требовали возврата внесенного аванса, также клиенты отказывались приезжать на сервис ООО «Восток-Моторс», мотивируя тем, что общество больше не является официальным дилером.

Представитель ООО «Автоцентр Кемерово» <…> с нарушением не согласилась и пояснила, что размещенная реклама является достоверной, поскольку между ООО «Восток-Моторс» и ООО «ХЕНДЭ МОТОР СНГ» прекращены отношения по дилерскому договору в связи с расторжением с 25.05.2018 договора аренды здания по адресу: г.Кемерово, ул. Юрия Двужильного, 3, в котором ООО «Восток-Моторс» осуществляло хозяйственную деятельность.

ООО «Автоцентр Кемерово» представило ответ ООО «ХЕНДЭ МОТОР СНГ» на запрос общества, который подтверждает сведения о том, что ООО «Автоцентр Кемерово» получило сведения перед распространением спорной рекламы о

прекращении действия дилерского договора № 241 от 10.08.2015 с 25.05.2019 от регионального менеджера Департамента продаж ООО «ХЕНДЭ МОТОР СНГ».

Изучив материалы дела, заслушав пояснения представителей, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее.

В эфире радиоканалов «Европа Плюс» и «Ретро FM» в период с 01.07.2018 по 31.07.2018 распространялась реклама ООО «Автоцентр Кемерово» в которой сообщалось о том, что «Автоцентр Кемерово» является единственным дилером «ХЕНДЭ» в Кемерово, на Октябрьском, 2А.

Данная реклама размещалась на основании договора № 333-МА/16-РИО от 18.08.2016, заключенного между ООО «Автоцентр Кемерово» (заказчик) и ООО «Медиа-Агентство» (исполнитель), согласно которому исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги по рекламно-информационному обслуживанию заказчика.

На волне 101.0 Фм радиостанции «Апекс-Радио» в период с 09.07.2018 по 31.07.2018 также размещалась реклама с указанием о том, что «Автоцентр Кемерово» единственный официальный дилер «ХЕНДЭ» в Кемерово, на Октябрьском, 2А.

Данная реклама размещалась на основании договора № 27/1 от 20.09.2016, заключенного между ООО «РА «Апекс» (исполнитель) и ООО «Автоцентр Кемерово» (заказчик), согласно которому исполнитель обязуется в соответствии с заказами заказчика изготавливать и (или) размещать рекламные материалы в эфире радиостанции «Апекс-Радио».

Из заявления следует, что в сети Интернет по адресу: http://vesti42.ru/news/47572-avtotsentr-kemerovo---ogromniy-opit-raboti-i-uverennosty-v-zavtrashnem-dne/ с июля 2018 по настоящее время размещается рекламная статья о деятельности ООО «Автоцентр Кемерово», в которой, в том числе, указывается: «Совсем недавно ООО «Восток-Моторс» прекратил свою работу как официальный дилер марки Hyundai. И на сегодняшний день в Кемерово единственный официальный дилер Hyundai-ООО «Автоцентр Кемерово»…».

Размещение указанной информации в сети интернет подтверждается актом осмотра сайта от 02.08.2018.

В сети Интернет реклама была размещена на основании договора № 128 на оказание рекламных услуг от 01.08.2016, заключенного между ООО «Большая Медведица» (исполнитель) и ООО «Автоцентр Кемерово» (заказчик), на основании которого исполнитель оказывает услуги по проведению рекламной кампании.

В заявлении ООО «Восток-Моторс» указывает о том, что в период с 10.08.2015 по 10.08.2018 на основании дилерского договора № 241 от 10.08.2015 Общество являлось официальным дилером ООО «ХЕНДЭ МОТОР СНГ», таким образом, сведения размещенные ООО «Автоцентр Кемерово» в вышеуказанных рекламах о том, что ООО «Автоцентр Кемерово» является единственным дилером «ХЕНДЭ» в Кемерово и сведения о том, что ООО «Восток-Моторс» прекратило свою работу как официальный дилер марки Hyundai в период с июля по 10.08.2018 являлась недостоверной.

Пунктом 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе установлено, что недостоверной

признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Вместе с тем, ООО «Автоцентр Кемерово» представило в адрес Кемеровского УФАС России доказательства того, что спорная реклама распространялась после получения сведений от ООО «ХЕНДЭ МОТОР СНГ» о прекращения действия дилерского договора, в связи с расторжением договора аренды с 25.05.2018.

ООО «Восток-Моторс» ссылается на то, что потребители отказывались выкупать автомобили, требуя возврата внесенного аванса, однако доказательств обращения потребителей по возврату внесенного аванса, а также доказательств осуществления деятельности в качестве официального дилера автомобилей марки Hyundai после расторжения договора аренды с 25.05.2018 в адрес Кемеровского УФАС России не представлено.

Таким образом, у Кемеровского УФАС России отсутствуют доказательства недостоверности сведений в рекламе о том, что «Автоцентр Кемерово» является единственным дилером «ХЕНДЭ» в Кемерово и сведения о том, что ООО «Восток-Моторс» прекратило свою работу как официальный дилер марки Hyundai, следовательно, нарушение пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе в действиях ООО «Автоцентр Кемерово» отсутствуют.

Также ООО «Восток-Моторс» указывает, что на конструкциях принадлежащих Обществу и установленных на территории г. Кемерово по ул.Тухачевского (перед поворотом на Южный и в районе остановки «Снежный городок) ООО «Автоцентр Кемерово» разместило сведения о месте своего нахождения: «HYNDAI пр-т Октябрьский, 2-а».

Из фотографий, представленных заявителем, следует, что по указанным адресам на конструкциях, установленных под маршрутами ориентирования, размещена следующая информация: «HYNDAI пр-т Октябрьский, 2-а», «HYNDAI» с указанием направления движения.

ООО «Автоцентр Кемерово» представило пояснения о том, что к вышеуказанным табличкам не имеет отношения.

Заявитель ссылается на то, что на вышеуказанных конструкциях, не в месте осуществления деятельности размещена информация о местонахождении ООО «Автоцентр Кемерово» и в интересах данного юридического лица, следовательно, лицо, не имеющее отношения к ООО «Автоцентр Кемерово» не могло нести затраты по изготовлению и размещению на указанных табличках рекламы о местонахождении общества.

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе под рекламой понимается 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.

Согласно части 1 статьи 19 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. 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.

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, выдаваемого на основании заявления собственника или иного указанного в частях 5 - 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.

Таким образом, Закон о рекламе закрепляет необходимость получения согласия собственника недвижимого имущества для размещения на нем рекламы.

ООО «Восток-Моторс» представило в адрес Кемеровского УФАС России копию письма Управления дорожного хозяйства и благоустройства администрации г.Кемерово (исх. № 05-02-07/32,6 от 27.02.2017), адресованного ООО «Восток-Моторс», в котором указывается о возможности установки Обществом информационных табличек с соблюдением правил ГОСТ Р52289-2004.

В постановлении Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального Закона о рекламе» указывается следующее:

- «В силу пункта 11 Положения о Государственной инспекции безопасности дорожного движения МВД РФ, утвержденного Указом Президента Российской Федерации от 15.06.1998 № 711, ГИБДД осуществляет государственный контроль и надзор за соблюдением нормативных актов в области обеспечения безопасности дорожного движения, которые регламентируют, в частности, установку и эксплуатацию технических средств организации дорожного движения.

Согласно пункту 12 названного Положения ГИБДД предписывает или разрешает соответствующим организациям установку и снятие технических средств организации дорожного движения.

Проектирование, изготовление, монтаж и эксплуатация информационных знаков осуществляются на основании требований ГОСТа Р 52290-2004.

Поэтому если установка знака маршрутного ориентирования либо размещение на

таком знаке указанной в абзаце первом настоящего пункта информации согласовано в установленном порядке с ГИБДД и информация, размещенная на этих знаках, отвечает требованиям соответствующих ГОСТов, данная информация в силу пункта 5 части 2 статьи 2 Закона о рекламе не является рекламой, в связи с чем к ней не применяются положения статьи 14.38 КоАП РФ.

Информация, размещенная без соблюдения упомянутых требований, подлежит оценке на предмет выявления наличия в ней признаков рекламы».

Кемеровским УФАС России в адрес Управления ГИБДД ГУ МВД России по Кемеровской области был направлен запрос о предоставлении разрешения (при наличии) на установку информационных табличек, установленных на территории г.Кемерово по ул.Тухачевского (перед поворотом на Южный и в районе остановки «Снежный городок) под маршрутами ориентирования, следующего содержания: «HYNDAI пр-т Октябрьский, 2-а», «HYNDAI» с указанием направления движения в 2018, а также разъяснений о том являются ли указанные таблички знаками маршрутного ориентирования, входит ли в полномочия ГИБДД ГУ МВД России выдача разрешения на установку и размещение данных табличек (со ссылкой на нормы права).

Из ответа Управления ГИБДД ГУ МВД России по Кемеровской области следует, что таблички, указанные в запросе, следует воспринимать как дорожный знак индивидуального проектирования 6.10.1 «Указатель направлений». В соответствии с положениями статьи 21 Федерального закона от 10.12.1995 № 196-ФЗ «О безопасности дорожного движения», статьи 15 Федерального закона от 08.11.2007 № 257-ФЗ «Об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» мероприятия по организации дорожного движения (в том числе разработка проектов организации дорожного движения, установка дорожных знаков и т.п.) осуществляется лицами, являющимися собственниками автомобильных дорог (в данном случае это администрация г.Кемерово), при этом согласование указанных мероприятий с Госавтоинспекцией не требуется.

Таким образом, Кемеровским УФАС России установлено, что информационные таблички следующего содержания: «HYNDAI пр-т Октябрьский, 2-а», «HYNDAI» с указанием направления движения, на которые ссылается заявитель, рекламой не являются, соответственно требования части 9 статьи 19 Закона о рекламе на размещение указанных табличек не распространяется, следовательно, признаки нарушения части 9 статьи 19 Закона о рекламе в действиях ООО «Автоцентр Кемерово» отсутствуют.

В связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе со стороны ООО «Автоцентр Кемерово», на основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с подпунктом «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 72/Р-2018 в отношении ООО «Автоцентр Кемерово» прекратить в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Заместитель председателя Комиссии:

Член Комиссии: <…>