

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №Р01-78/15

25 сентября 2015 г.

Санкт-Петербург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее – Комиссия) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...>

рассмотрев дело №Р01-78/15 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту размещения на девятой полосе газеты «Мой район» (ЦЕНТР (Центральный и Адмиралтейский районы)) №9 (619) за 13.03.2015-19.03.2015 рекламы «Дважды два моя первая квартира...», содержащей признаки нарушения части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе», Федеральный закон «О рекламе», Закон о рекламе),

в присутствии представителей

- лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе:

от ООО «Разумная Недвижимость» явился генеральный директор Попова Светлана Геннадиевна, а также представители по доверенности <...>,

от ООО «Региональные независимые газеты Северо-Запад» явился представитель по доверенности <...>,

- заинтересованного лица: от ООО "ТИР" явился представитель по доверенности <...>,

в отсутствие уведомленных надлежащим образом заявителя и заинтересованного лица ЗАО «Единые Решения»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее – Санкт-Петербургское УФАС России, Управление) поступило обращение физического лица относительно размещения на девятой полосе газеты «Мой район» (ЦЕНТР (Центральный и Адмиралтейский районы)) №9 (619) за 13.03.2015-19.03.2015 ненадлежащей, по мнению заявителя, рекламы «Дважды два моя первая квартира...».

На девятой полосе газеты «Мой район» (ЦЕНТР (Центральный и Адмиралтейский районы)) №9 (619) за 13.03.2015-19.03.2015 реклама рекламы «Дважды два моя первая квартира...» размещена следующей текстовой информацией «Дважды два моя первая квартира Не разрешают завести домашнее животное? Мой дом – мои правила! Уже с отделкой И городской пропиской от 1.9 млн руб Строительный

адрес: Санкт-Петербург, город Красное село, Гатчинское шоссе, дом 5, корпус 2, лит. А. С проектной декларацией можно ознакомиться на сайте WWW.7190202.RU. Ф3-214. www.719 02 02.ru»

Согласно статье 1 Федерального закона №214-ФЗ от 30.12.2014 «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» цитируемый Федеральный закон регулирует отношения, связанные с привлечением денежных средств граждан и юридических лиц для долевого строительства многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости (далее - участники долевого строительства) и возникновением у участников долевого строительства права собственности на объекты долевого строительства и права общей долевой собственности на общее имущество в многоквартирном доме и (или) ином объекте недвижимости, а также устанавливает гарантии защиты прав, законных интересов и имущества участников долевого строительства.

Требования к рекламе финансовых услуг установлены статьёй 28 Федерального закона «О рекламе». При этом понятие финансовой услуги в Федеральном законе «О рекламе» не содержится. Вместе с тем данное понятие приведено в пункте 2 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции». Однако необходимо учитывать, что Федеральный закон «О рекламе» является нормативным актом, содержащим нормы, специальные по отношению к положениям антимонопольного законодательства. Соответственно в случае возможности применения к одним и тем же правоотношениям норм общего и специального законодательства подлежат применению именно специальные нормы Федерального закона «О рекламе».

В статье 28 Федерального закона «О рекламе», устанавливающей требования к рекламе финансовых услуг, содержатся также требования, предъявляемые к рекламе деятельности, связанной с привлечением денежных средств физических лиц для строительства жилья на основании договора участия в долевом строительстве, а также к рекламе таких организаций, как жилищные, жилищно-строительные кооперативы, жилищные накопительные кооперативы. Учитывая приоритет норм Федерального закона «О рекламе» перед нормами Федерального закона «О защите конкуренции» применительно к оценке рекламы, из анализа положений статьи 28 Федерального закона «О рекламе» следует, что в Федеральном законе «О рекламе» под финансовой услугой понимаются не только услуги, прямо указанные в Федеральном законе «О защите конкуренции», но также и другие услуги, связанные с привлечением денежных средств иных лиц. То есть Федеральный закон «О рекламе» закрепляет более широкое понятие финансовой услуги, чем Федеральный закон «О защите конкуренции».

С учетом изложенного, Федеральный закон «О рекламе» относит к финансовым услугам, в том числе деятельность, связанную с привлечением денежных средств физических лиц для строительства жилья на основании договора участия в долевом строительстве. Следовательно, реклама, связанная с привлечением денежных средств физических лиц для строительства жилья на основании договора участия в долевом строительстве должна соответствовать, в том числе части 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

В рассматриваемом случае, объектом рекламирования является финансовая услуга по привлечению денежных средств граждан для строительства

многоквартирного дома, расположенного по адресу: Красное Село, Гатчинское шоссе, д. 5, корп. 2, лит. А.

К рекламе финансовых услуг предъявляются специальные требования.

Согласно ч. 1 ст. 28 ФЗ «О рекламе» реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя, отчество). В нарушение требований ч. 1 ст. 28 ФЗ «О рекламе» рассматриваемая реклама не содержит наименования или имени лица, оказывающего финансовые услуги.

Из имеющихся в материалах дела документов и сведений установлено следующее.

По договору на размещение рекламы и РИМ в газете «Мой район» от 01.02.2015 №5343, заключенному между ООО «Разумная Недвижимость» (заказчик) и ООО «Региональные независимые газеты Северо-Запад» (исполнитель), исполнитель обязуется оказать услуги по изготовлению и размещению рекламы и (или) РИМ заказчика в газете «Мой район», оказать услуги по распространению названной газеты с рекламой и (или) РИМ среди населения Санкт-Петербурга.

Согласно счет-фактуре №31489 от 13.03.2015 ООО «Разумная Недвижимость» оплатило услуги ООО «Региональные независимые газеты Северо-Запад» по публикации в газете «Мой район» (ЦЕНТР).

Земельный участок, расположенный по адресу: Санкт-Петербург, город Красное Село, Гатчинское шоссе, д. 5, корп. 2, лит. А, принадлежит ООО «ТИР» на праве в подтверждении чего общество выдано свидетельство о государственной регистрации права от 28.02.2007 на бланке серии 78-АВ № 548813.

ООО «ТИР» выдано разрешение на строительство №78-08019520-2-14 со сроком действия с 22.08.2014 по 22.12.2014, согласно которому ООО «ТИР» разрешено строительство многоквартирного дома, расположенного по адресу: Санкт-Петербург, Красное Село, Гатчинское шоссе, д. 5, корп. 2, лит. А.

В соответствии с данными из ЕГРЮЛ, одним из видов деятельности ООО «ТИР» является строительство зданий и сооружений.

Из проектной декларации на строительство многоквартирного дома, расположенного по адресу: Красное Село, Гатчинское шоссе, д. 5, корп. 2, лит. А, следует, что ООО «ТИР» является застройщиком указанного многоквартирного дома.

На основании полученных Управлением документов и сведений и в связи с тем, что застройщиком вышеуказанного многоквартирного дома в Красном Селе является ООО «ТИР», данное общество было определено как рекламодатель рекламы «Дважды два моя первая квартира ...», размещенной на девятой полосе газеты «Мой район» (ЦЕНТР (Центральный и Адмиралтейский районы)) №9 (619) за 13.03.2015-19.03.2015.

Согласно выходным данным газеты «Мой район» (ЦЕНТР (Центральный и Адмиралтейский районы)) №9 (619) за 13.03.2015-19.03.2015 данная газета

зарегистрирована как рекламное издание Федеральной службой по надзору за соблюдением законодательства в сфере массовых коммуникаций и охране культурного наследия в соответствии со свидетельством о регистрации ПИ №ФС77-24362 от 12.06.2005. Учредителем и издателем является ООО «Региональные независимые газеты Северо-Запад».

В соответствии с данными из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО «Региональные независимые газеты Северо-Запад» является издание газет, журналов и периодических публикаций.

Согласно п. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламодателем рекламы «Дважды два моя первая квартира ...», размещенной на девятой полосе газеты «Мой район» (ЦЕНТР (Центральный и Адмиралтейский районы)) №9 (619) за 13.03.2015-19.03.2015, является ООО «Региональные независимые газеты Северо-Запад»

Определением Санкт-Петербургского УФАС России от 30.06.2015 №01/15831 в отношении ООО «ТИР» как рекламодателя и ООО «Региональные независимые газеты Северо-Запад» как рекламодателя возбуждено производство по делу №Р01-78/15 по признакам нарушения части 1 статьи 28 Закона о рекламе. Тем же определением дело №Р01-78/15 назначено к рассмотрению на 30.07.2015.

Для всестороннего и объективного рассмотрения дела №Р01-78/15, а также в целях защиты прав и законных интересов лиц, участвующих в деле определениями Управления от 03.08.2015 №01/19142 и от 20.08.2015 №01/21085 рассмотрение дела №Р01-77/15 откладывалось на 20.08.2015 и на 16.09.2015 соответственно.

На заседании Комиссии 16.09.2015 в результате анализа полученных документов и материалов Комиссия установила, что ООО «Разумная Недвижимость» в настоящем деле является рекламодателем. В этой связи определением Санкт-Петербургского УФАС России от 18.09.2015 301/24024 лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – рекламодатель ООО «ТИР» заменено на ООО «Разумная недвижимость», ООО «ТИР» признано заинтересованным лицом. Тем же определением дело №Р01-78/15 назначено к рассмотрению на 25.09.2015.

На заседании Комиссии ООО «Региональные независимые газеты Северо-Запад» заявило, что, по мнению, общества при размещении рекламы «Дважды два моя первая квартира ...» каких-либо нарушений законодательства о рекламе допущено не было. Доводы данного общества относительно отсутствия нарушений требований части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе» несостоятельны, основаны на неверном толковании норм материального права. Также согласно позиции ФАС России, изложенной в письме от 24.08.2015 №АК/44135/15, Федеральный закон «О рекламе» относит к финансовым услугам, в том числе деятельность, связанную с привлечением денежных средств физических лиц для строительства жилья на основании договора участия в долевом строительстве. Следовательно, реклама, связанная с привлечением денежных средств физических лиц для строительства жилья на основании договора участия в долевом строительстве должна соответствовать, в том числе части 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

Таким образом, в нарушение требований ч. 1 ст. 28 ФЗ «О рекламе» рассматриваемая реклама не содержит наименования или имени лица, оказывающего финансовые услуги.

В ходе рассмотрения дела №Р01-78/15 ООО «Разумная недвижимость» заявило о том, что ООО «ТИР» согласовало оригинал-макет рекламы «Дважды два моя первая квартира ...», оплатив платежным поручением от 11.03.2015 №222 услуги ООО «Разумная недвижимость» по счету №10 от 02.03.2015 на оплату оказанных услуг согласно приложению №2 к от 10.02.2015 к договору от 01.09.2014 №01-09/14. Между тем данный довод ООО «Разумная недвижимость» противоречит имеющимся в материалах дела сведениям и документам.

По договору на размещение рекламно-информационных материалов от 01.09.2015 №01-09/14, заключенному между ООО «ТИР» (заказчик) и ООО «Разумная недвижимость» (исполнитель), исполнитель осуществляет размещение (публикацию) рекламно-информационных материалов, предоставляемых заказчиком, на Интернет-ресурсах, определенных цитируемым договором, а заказчик обязуется оплатить оказанные услуги. Приложениями №1 от 01.09.2014 и №2 от 10.02.2015 к договору от 01.09.2015 №01-09/14 предмет данного договора каким-либо образом не изменялся и не дополнялся, указанные приложения не содержат информации относительно соглашения сторон о размещении рекламы в газете «Мой район». Счет на оплату услуг №10 от 02.03.2015 и платежное поручение от 11.03.2015 №222 также не содержат информации о том, что ООО «ТИР» и ООО «Разумная недвижимость» пришли к соглашению о публикации какой-либо рекламы в газете «Мой район».

Также на заседании Комиссии ООО «Разумная недвижимость» отметило тот факт, что оригинал-макет рекламы «Дважды два моя первая квартира ...», на девятой полосе газеты «Мой район» (ЦЕНТР (Центральный и Адмиралтейский районы) №9 (619) за 13.03.2015-19.03.2015, согласовало уполномоченное лицо ООО «ТИР» – <...>. В подтверждении своих доводов ООО «Разумная недвижимость» привело переписку с по электронной почте с <...>. Между тем довод о наличии у <...> полномочий на согласование какой-либо рекламы противоречит фактическим обстоятельствам дела.

ООО «ТИР» письмом от 14.09.2015 №45 подтвердило, что <...> не является сотрудником данного общества, каких-либо договоров с ней не заключалось, доверенность на представлении интересов ООО «ТИР» не выдавалось. Также из переписки ООО «Разумная недвижимость» с <...> не следует, что последняя заявляла о наличии у неё каких-либо полномочия на согласования вышеуказанного оригинал-макета рекламы.

В силу пункта 1 статьи 980 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) действия без поручения, иного указания или заранее обещанного согласия заинтересованного лица в целях предотвращения вреда его личности или имуществу, исполнения его обязательства или в его иных непротивоправных интересах (действия в чужом интересе) должны совершаться исходя из очевидной выгоды или пользы и действительных или вероятных намерений заинтересованного лица и с необходимой по обстоятельствам дела заботливостью и осмотрительностью. Таким образом, действия ООО «Разумная недвижимость» без поручения, иного указания или заранее обещанного согласия ООО «ТИР» подпадают под регулирования главы 50 ГК РФ.

Исследовав и оценив представленные доказательства, Комиссия установила, что доказательств, подтверждающих, что ООО «ТИР» поручало ООО «Разумная недвижимость» совершать какие-либо действия по размещению рекламы в газете «Мой район», и одобрение этих действий со стороны ООО «ТИР» в последующем в материалы дела №Р01-78/15 не представлено.

Согласно пункту 123 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" независимо от формы одобрения оно должно исходить от органа или иного лица, уполномоченного заключать такие сделки или совершать действия, которые могут рассматриваться как одобрение. В материалах дела №Р01-78/15 имеется явно выраженное неодобрение действий ООО «Разумная недвижимость» со стороны ООО «ТИР». Таким образом, действия ООО «Разумная недвижимость» совершены обществом на свой риск и не влекут для ООО «ТИР» возникновения каких-либо обязательств в отношении ООО «Разумная недвижимость» или иных лиц.

Таким образом, материалами дела №Р01-78/15 не подтверждено, что ООО «ТИР» определило содержание рекламы «Дважды два моя первая квартира ...», на девятой полосе газеты «Мой район» (ЦЕНТР (Центральный и Адмиралтейский районы) №9 (619) за 13.03.2015-19.03.2015, то есть выступило рекламодателем указанной рекламы.

По договору на размещение рекламы и РИМ в газете «Мой район» от 01.02.2015 №5343, заключенному между ООО «Разумная Недвижимость» (заказчик) и ООО «Региональные независимые газеты Северо-Запад» (исполнитель), исполнитель обязуется оказать услуги по изготовлению и размещению рекламы и (или) РИМ заказчика в газете «Мой район», оказать услуги по распространению названной газеты с рекламой и (или) РИМ среди населения Санкт-Петербурга.

Согласно счет-фактуре №31489 от 13.03.2015 ООО «Разумная Недвижимость» оплатило услуги ООО «Региональные независимые газеты Северо-Запад» по публикации в газете «Мой район» (ЦЕНТР).

Таким образом, в материалах дела №Р01-78/15 имеются достаточные документы и сведения, указывающие на то, что ООО «Разумная Недвижимость» выступило заказчиком рекламы «Дважды два моя первая квартира ...», размещенной на девятой полосе газеты «Мой район» (ЦЕНТР (Центральный и Адмиралтейский районы) №9 (619) за 13.03.2015-19.03.2015, и определило содержание данной рекламы, то есть выступило рекламодателем указанной рекламы.

В связи с тем, что в настоящее время в Санкт-Петербургском УФАС России отсутствует документальное подтверждение устранения ООО «Разумная Недвижимость» и ООО «Региональные независимые газеты Северо-Запад» допущенного нарушения законодательства о рекламе, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи данным обществам предписаний о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона "О рекламе" и в соответствии с пунктами 37 - 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

- 1.** Признать ненадлежащей рекламу «Дважды два моя первая квартира...», размещенную на девятой полосе газеты «Мой район» (ЦЕНТР (Центральный и Адмиралтейский районы) №9 (619) за 13.03.2015-19.03.2015.
- 2.** Признать в действиях рекламодателя ООО «Разумная Недвижимость», выразившихся в определении объекта рекламирования и содержания рекламы «Дважды два моя первая квартира...», размещённой на девятой полосе газеты «Мой район» (ЦЕНТР (Центральный и Адмиралтейский районы) №9 (619) за 13.03.2015-19.03.2015, нарушение части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».
- 3.** Признать в действиях рекламодателя ООО «Региональные независимые газеты Северо-Запад», выразившихся в размещении на девятой полосе газеты «Мой район» (ЦЕНТР (Центральный и Адмиралтейский районы) №9 (619) за 13.03.2015-19.03.2015 рекламы «Дважды два моя первая квартира...», нарушение части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».
- 4.** Выдать рекламодателю ООО «Разумная Недвижимость» предписание об устранении допущенного нарушения, указанного в п. 2 настоящего решения.
- 5.** Выдать рекламодателю ООО «Региональные независимые газеты Северо-Запад» предписание об устранении допущенного нарушения, указанного в п. 3 настоящего решения.
- 6.** Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении ООО «Разумная Недвижимость» дела об административном правонарушении, предусмотренных частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
- 7.** Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении ООО «Региональные независимые газеты Северо-Запад» дела об административном правонарушении, предусмотренных частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «09» октября 2015 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее – Комиссия) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...>

на основании своего решения от "09" октября 2015 г. по делу №Р01-78/15 о признании ненадлежащей рекламы «Дважды два моя первая квартира...», размещенной на девятой полосе газеты «Мой район» (ЦЕНТР (Центральный и Адмиралтейский районы) №9 (619) за 13.03.2015-19.03.2015, и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Рекламораспространителю ООО «Региональные независимые газеты Северо-Запад» (ОГРН 1047815020054, ИНН/КПП 7810322351/780101001, адрес места нахождения: 199178, Санкт-Петербург, 11 линия В.О., д. 66, корп. 2, оф. 3, зарегистрировано в качестве юридического лица 06.04.2004) в двухмесячный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение части 1 статьи 28

ФЗ «О рекламе» в рекламе «Дважды два моя первая квартира...», размещаемой в газете «Мой район», а именно снять с распространения вышеуказанную рекламу.

2. Рекламораспространителю ООО «Региональные независимые газеты Северо-Запад» представить в Санкт-Петербургское УФАС России в срок до 25 декабря 2015 года надлежащие доказательства исполнения требований п.1 настоящего предписания.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе ФАС России вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

25 сентября 2015 г.

Санкт-Петербург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее – Комиссия) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...>

на основании своего решения от "09" октября 2015 г. по делу №Р01-78/15 о признании ненадлежащей рекламы «Дважды два моя первая квартира...», размещенной на девятой полосе газеты «Мой район» (ЦЕНТР (Центральный и Адмиралтейский районы) №9 (619) за 13.03.2015-19.03.2015, и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Рекламодателю ООО «Разумная Недвижимость» (ОГРН 1127847595644, ИНН/КПП 7810889060/781001001, 196223, Санкт-Петербург, пр. Космонавтов, дом 48, корпус 2, лит. А, пом. 7-Н) в двухмесячный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе» в рекламе «Дважды два моя первая квартира...», размещаемой в газете «Мой район», а именно снять с распространения вышеуказанную рекламу.

2. Рекламодателю ООО «Разумная Недвижимость» представить в Санкт-Петербургское УФАС России в срок до 25 декабря 2015 года надлежащие доказательства исполнения требований п.1 настоящего предписания.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе ФАС России вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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