

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ

№ 02-38/11р-2017

г. Магадан

Резолютивная часть решения оглашена «10» января 2018 г.

В полном объеме решение изготовлено «23» января 2018 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, рассмотрев дело № 02-38/11р-2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту незаконного размещения на территории г. Магадана по ул. Набережная реки Магаданки, на подъездах многоквартирных домов (д. 55, д. 55 к.1, д. 55 к.2, д. 55 к.3, д. 55 к.4) наружной рекламы услуг Агентства недвижимости «Квартирьер»,

в присутствии заявителя,

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, уведомленного надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области поступило заявление от 15.08.2017 вх. № 02/2136 на действия АН «Квартирьер» в лице ИП Р., выразившиеся в незаконном размещении на подъездах жилых домов, расположенных по адресам: г. Магадана ул. Набережная реки Магаданки, д. 55, д. 55 к.1, д. 55 к.2, д. 55 к.3, д. 55 к.4, наружной рекламы услуг Агентства недвижимости «Квартирьер» без соответствующего на то разрешения, с текстом следующего содержания:

«Сдать квартиру поручи

и страховку получи 200 т.р

210-390 kvartiryer.com

продаю и сдаю квартиры в нашем дворе с 2008 г.»

К заявлению приложены цветные фотографии, подтверждающие факт размещения данной рекламы на указанных домах по ул. Набережная реки Магаданки г. Магадан.

Таким образом, заявитель полагает, что в действиях АН «Квартирьер» в лице ИП Р. по размещению рекламных конструкций на подъездах вышеуказанных домов содержатся признаки нарушения рекламного законодательства

В ходе рассмотрения заявления установлено следующее.

14.09.2017 Магаданским УФАС России в рамках рассмотрения указанного заявления в адрес АН «Квартирьер» направлен запрос (исх. № 01-10/2514) о предоставлении

информации по факту сложившейся ситуации.

28.09.2017 в адрес Магаданского УФАС России от АН «Квартирьер» в лице ИП Р. поступило письмо из которого следует, что ИП Р. не согласен с доводами указанными в заявлении, однако, в подтверждение своей позиции доказательств и доводов, обосновывающих данное мнение представлено не было.

Кроме того, в рамках рассмотрения заявления Магаданским УФАС России в адрес Департамента САТЕК мэрии города Магадана, а также в адрес ООО «Городская управляющая компания РЭУ-6» направлены соответствующие запросы о предоставлении сведений и информации, необходимой антимонопольного органу для правильного рассмотрения заявления.

Из информации, представленной Департаментом САТЕК мэрии города Магадана (вх. № 02/2580 от 04.10.2017) следует, что разрешения на установку рекламных конструкций на вышеназванных домах по улице Набережная реки Магаданки в городе Магадане АН «Квартирьер» и ИП Р. не выдавались.

Согласно информации, представленной ООО «Городская управляющая компания РЭУ-6» (вх. № 02/2406 от 19.09.2017) сведения о согласии собственников жилых помещений на распространение наружной рекламы на подъездах домов по адресам г. Магадан ул. Набережная реки Магаданки, д. 55, д. 55 к.1, д. 55 к.2, д. 55 к.3, д. 55 к.4, для размещения рекламных конструкций Агентства недвижимости «Квартирьер» в управляющей компании отсутствуют.

Согласно выписке из ЕГРИП Р. зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя с 30.07.2009 г.

Основным видом ИП Родькина А.В., согласно выписке из ЕГРИП, является осуществление посреднических услуг при купле-продаже жилого недвижимого имущества за вознаграждение или на договорной основе.

Дополнительными видами деятельности являются:

-предоставление посреднических услуг при купле-продаже нежилого недвижимого имущества за вознаграждение или на договорной основе;

-предоставление посреднических услуг по аренде нежилого недвижимого имущества за вознаграждение или на договорной основе.

Также в рамках рассмотрения настоящего дела Магаданским УФАС России сделан запрос по предполагаемому, а также указанному на сайте

<http://kvartiryer.com/>, месту осуществлению коммерческой деятельности АН «Квартирьер» в ОА «ВНИИ 1» (№ 01-10/2962 от 24.11.2017).

Из информации представленной АО «ВНИИ 1» (вх. № 02/3208 от 12.12.2017) следует, что ИП Р. ранее осуществлял деятельность в здании ОА «ВНИИ 1» на основании договоров №53 от 09.01.2017 (срок действия договора истек 31.05.2017) и №132 от 01.06.2017 (срок действия договора истек 30.06.2017).

В настоящее время ИП Р. не арендует помещение в здании АО «ВНИИ -1».

В соответствии с частью 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 рекламодателем, 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.

Таким образом, по смыслу указанной части статьи 19 Федерального Закона 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 подъезда.

Частью 5 статьи 19 Закона о рекламе установлено, что *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, уполномоченным 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 Жилищным кодексом Российской Федерации. Заключение такого договора осуществляется лицом, уполномоченным на его заключение общим собранием собственников помещений в многоквартирном доме. По окончании срока действия договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции обязательства сторон по договору прекращаются.*

Субъекты Российской Федерации устанавливают предельные сроки, на которые могут заключаться договоры на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, в зависимости от типов и видов рекламных конструкций и применяемых технологий демонстрации рекламы, но не менее чем на пять лет и не более чем на десять лет. Конкретные сроки договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящихся в государственной или муниципальной собственности, либо на земельном участке, государственная собственность на который не разграничена, устанавливаются соответственно органом исполнительной власти, органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа в зависимости от типа и вида рекламной конструкции, применяемых технологий демонстрации рекламы в границах соответствующих предельных сроков. Заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции осуществляется в соответствии с нормами настоящего Федерального закона и гражданского законодательства.

При этом исходя из содержания части 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.

Следовательно, установка и эксплуатация рекламной конструкции возможна только при

наличии разрешения на установку и

эксплуатацию рекламной конструкции выданного органом местного самоуправления.

Согласно статье 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.

Распространенная информация по своему содержанию привлекает внимание неопределенного круга лиц к деятельности по оказанию услуг в сфере продажи и аренды недвижимости. Информацию об оказании данных услуг можно узнать по указанному в рекламе телефону, что формирует и поддерживает интерес к деятельности продавца данного вида услуги, тем самым способствуя продвижению такой деятельности на рынке, что по всем признакам соответствует понятию рекламы.

На основании изложенного, Определением № 136 от 16.10.2017 возбуждено дело № 02-38/11р-2017 по признакам нарушения части 9 статьи 19 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» в отношении ИП Р. Одновременно, указанным Определением у ИП Р. в срок до 03.11.2017 г., были запрошены документы и пояснения, имеющие значение для правильного и всестороннего рассмотрения дела.

К установленному сроку информация, затребованная от ИП Р. не поступила (согласно отчету об отслеживании почтовых отправлений с почтовым идентификатором, указанное определение поступило адресату в почтовое отделение по месту регистрации 21.10.2017, но не было вручено адресату), в связи с чем, Определением № 156 от 07.11.2017 рассмотрение дела было продлено до 15.12.2017 г., отложено и назначено к рассмотрению на 01.12.2017 г. в 10 часов 15 минут.

На рассмотрение дела, назначенное на 01 декабря 2017 года в 10 час. 15 мин., ИП Р. не явился.

Данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела в материалах дела отсутствуют.

В связи, с указанными обстоятельствами Определением № 170 от 01.12.2017 г. срок рассмотрения дела продлен до 11.01.2018 г., рассмотрение дела № 02-38 /11р-2017 отложено и назначено к рассмотрению на 10 января 2018 года в 10 часов 15 минут,

Также указанным Определением у ИП Р. были запрошены следующие документы и сведения:

-письменные пояснения по факту размещения указанных рекламных конструкций на территории г. Магадана без разрешительных документов; сведения о лице (лицах), осуществляющих предпринимательскую деятельность под коммерческим обозначением «Квартирьер» по адресу: г. Магадан, ул. Гагарина, 12 (с приложением подтверждающих документов);

-правовое обоснование распространения наружной рекламы (рекламных конструкций) на подъездах жилых домов, по адресу ул. Набережная реки Магаданки, д. 55, д.55 к.1, д.55 к.2, д.55 к.3, д.55 к.4 с приложением разрешительных документов на размещение вышеуказанной наружной рекламы;

- иные документы и пояснения, имеющие значение для правильного и всестороннего рассмотрения дела.

Данное определение было направлено по адресу регистрации (жительства) ИП Р. заказным письмом с уведомлением.

Согласно отчету об отслеживании почтовых отправлений с почтовым идентификатором **68500035966301**, указанное определение поступило адресату в почтовое отделение по месту регистрации 09.12.2017, но не было вручено адресату.

Вышеуказанное почтовое отправление с пометкой "истек срок хранения" было выслано обратно отправителю, что в соответствии с Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 N 5 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях" и в соответствии с частью 3 статьи 23 и статьей 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации, считается надлежащим извещением лица.

Как следует из пункта 67 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25, сообщение считается доставленным, если адресат уклонился от получения корреспонденции в отделении связи, из-за чего она была возвращена по истечении срока хранения.

При этом, статьей 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что юридическое лицо, а соответственно и индивидуальный предприниматель несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресу регистрации, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя.

На основании изложенного ИП Р. считается надлежащим образом, уведомленным о времени и месте рассмотрения дела, назначенного на 10 января 2018 года.

Сведения, запрошенные Комиссией Магаданского УФАС России ИП Р. не представлены. Данное обстоятельство, не является препятствием для рассмотрения настоящего дела.

На основании изложенного, учитывая вышеприведенные положения действующего законодательства о рекламе ИП Р. в нарушение части 5 и 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе» разместил на подъездах

многоквартирных домов, расположенных по адресам: г. Магадан, ул. Набережная реки Магаданки, д. 55, д. 55 к.1, д. 55 к.2, д. 55 к.3, д. 55 к.4 рекламные конструкции, без соответствующего разрешения.

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

Распространителем вышеуказанной рекламы является ИП Р.

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

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 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 ИП Р. нарушившим требования части 9 статьи 19 Федерального закона «О

рекламе», в части установки и эксплуатации рекламных конструкций на подъездах домов, расположенных на территории г. Магадана по ул. Набережная реки Магаданки, д. 55, д. 55 к.1, д. 55 к.2, д. 55 к.3, д. 55 к.4, без соответствующих на то разрешений.

2. Выдать ИП Р. предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Магаданского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статей 198 АПК РФ.

ПРЕДПИСАНИЕ № __

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«23» января 2018 г.

г.
Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, на основании своего решения от «23» января 2018 г. по делу № 02-38/11р-2017 о признании ИП Р. нарушившим требования части 9 статьи 19 Федерального закона «О рекламе», в части установки и эксплуатации рекламных конструкций на подъездах жилых домов, расположенных на территории г. Магадана по ул. Набережная реки Магаданки, д. 55, д. 55 к.1, д. 55 к.2, д. 55 к.3, д. 55 к.4, без соответствующих на то разрешений, 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» (далее – Закон о рекламе), пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ИП Р. **в течение 30 дней** со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение части 9 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», а именно прекратить распространение рекламы на подъездах жилых домов расположенных по адресам: г. Магадан, ул. Набережная реки Магаданки, д. 55, д. 55 к.1, д. 55 к.2, д. 55 к.3, д. 55 к.4, без предусмотренного законодательством на то разрешения.

2. ИП Р. представить в Магаданское УФАС России письменное доказательство исполнения настоящего предписания в течение 5 дней со дня его исполнения (с приложением подтверждающих документов).

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статей 198 АПК РФ.

Примечание: невыполнение в установленный срок предписания влечет наложение административного штрафа в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.