

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

### О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 86-08/2017

15 декабря 2017 года г. Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

	<...>– заместителя руководителя –
председателя Комиссии:	начальника отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;
	<...>– главного специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией;
членов Комиссии:	<...>– ведущего специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией,

рассмотрев дело № 86-08/2017, возбужденное по факту размещения в г. Магнитогорске Челябинской области в районе дома № 86 по пр-кту Ленина наружной рекламы, об осуществлении перевозок по маршруту «Магнитогорск-Челябинск», а также в социальной сети «В контакте» указанной рекламы, лицом, у которого отсутствует право на оказание межмуниципальных перевозок с признаками нарушения требований пункта 7 статьи 7 Федерального Закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в присутствии Индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>),

представителя ИП <...> по доверенности – <...>,

### УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России поступило обращение Союза «Челябинский областной автотранспорт» (далее также – Союз, Заявитель) по факту размещения в г. Магнитогорске Челябинской области наружной рекламы об осуществлении перевозок по маршруту «Магнитогорск-Челябинск» лицом, у которого отсутствует право на оказание межмуниципальных перевозок.

Из заявления следует, что в городе Магнитогорске Челябинской области размещена наружная реклама со сведениями: «Магнитогорск-Челябинск» всего за 350 рублей! Закажи место по телефону» с указанием телефона и адреса группы в социальной сети «Вконтакте», которые, как следует из заявления, осуществляет гр. <...>.

Заявитель указывает, что в соответствии с договором № 51/2013 об осуществлении перевозок пассажиров и багажа по межмуниципальному

маршруту от 29.10.2013 сроком действия до 31.10.2018 регулярные перевозки пассажиров по маршруту № 591 «Челябинск-Магнитогорск» осуществляет Общество с ограниченной ответственностью «Шестой автобусный парк» (далее – ООО «Шестой автобусный парк»), являющийся членом Союза.

По мнению Заявителя, размещение рекламы об осуществлении перевозок по маршруту «Магнитогорск-Челябинск» лицом, у которого отсутствует право на оказание межмуниципальных перевозок, является незаконным и нарушает требования законодательства Российской Федерации о рекламе.

Челябинским УФАС России установлено, что владельцем рекламного щита, на котором размещена реклама услуг по осуществлению перевозок по маршруту «Магнитогорск-Челябинск» является Общество с ограниченной ответственностью «Форэст» (далее – ООО «Форэст»), представившие по запросу Челябинского УФАС России письменные пояснения, из которых следует, что указанная реклама размещена без разрешения ООО «Форэст» неустановленными лицам, в связи с чем 04 августа 2017 года ООО «Форэст» произведён демонтаж незаконно размещенной рекламной конструкции.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, номер <...> -951-452-52-51, указанный в рекламе, входит в ресурс нумерации оператора связи ООО «Т2 Мобайл».

Оператор связи «Теле2» представил письменные пояснения, согласно которым указанный в рекламе телефонный номер <...> -951-452-52-51 ИП <...>.

ИП <...> представлены письменные пояснения и на заседании Комиссии пояснено, что ИП <...> не осуществляет регулярные перевозки по муниципальным и межмуниципальным маршрутам, в том числе по маршруту «Магнитогорск-Челябинск», а осуществляет перевозки пассажиров по заказам на основании договора фрахтования, в подтверждение чего представлен Договор №-01-08-17 фрахтования транспортного средства для перевозки пассажиров и багажа по заказу от 01 августа 2017 года (далее – Договор фрахтования), а также Уведомление о начале осуществления предпринимательской деятельности от 21 августа 2015 года, направленное ИП <...> в Управление государственного автодорожного надзора по Челябинской области Федеральной службы по надзору в сфере транспорта (далее – УГАДН).

Также из пояснений следует, что 01 сентября 2017 года ИП <...> с Обществом с ограниченной ответственностью «Форэст» (далее – ООО «Форэст») заключен Договор № 214 возмездного оказания услуг (далее – Договор № 214), согласно которому ИП <...> поручает и оплачивает, а ООО «Форэст» оказывает ему услуги по размещению, демонстрации и техническому обслуживанию, а также по освещению при условии размещения рекламных материалов, предоставленных ИП <...> на рекламных конструкциях принадлежащих ООО «Форэст», на праве собственности (и/или на ином вещном праве).

В приложении к Договору № 214 согласован макет рекламы со сведениями: «МАГНИТОГОРСК-ЧЕЛЯБИНСК... фрахт-заказ... всего за 350 рублей... ИП <...> ОРНИП 314745601600128 г. Магнитогорск, ул. Карла Либкнехта, д. 48... закажите место по телефону... 8-951-452-52-51».

На заседании Комиссии пояснено, что до 01 сентября 2017 года договор с ООО «Форэст» либо иными рекламными агентствами на размещение

рекламы осуществления перевозок не заключались.

Также из пояснений ИП <...> следует, что администратором или создателем сообщества «Попутчик Магнитогорск» в социальной сети «В контакте» не является, телефонный номер <...> -951-452-52-51, указанный при создании сообщества, по устной договоренности был передан <...> (далее – <...>), являющемуся фрахтователем по Договору фрахтования, с дальнейшим документальным переоформлением, о чем свидетельствует Акт приема-передачи прав и обязанностей по договору об оказании услуг подвижной связи МТС № 174379572036 от 02.10.2017.

Кроме того пояснено, что фрахтователь (<...>) устанавливает время и список пассажиров по заказу, что также определяется положениями Договора фрахтования, и передает согласно заказ-наряду фрахтовщику – ИП <...>.

ИП <...> считает, что нарушение законодательства о рекламе отсутствует, в том числе ввиду добросовестного исполнения обеими сторонами условий договора.

В материалы дела представлены письменные пояснения <...>, согласно которым им с ИП <...> заключен Договор фрахтования, после чего в 2015 году индивидуальным предпринимателем телефонный номер <...> -951-452-52-51 передан <...> с целью использования для привлечения заказчиков.

Из пояснений также следует, что <...> создано сообщество «Попутчик Магнитогорск» в сети «Интернет» в социальной сети «В контакте».

К рассмотрению дела № 86-08/2017 Определением об отложении рассмотрения дела (исх. № 14908/08 от 14.11.2017) к рассмотрению дела привлечено Министерство дорожного хозяйства и транспорта Челябинской области (далее – Министерство).

Министерством представлено мнение, согласно которому указание расписания движения автобуса по определенному маршруту в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в социальной сети «В контакте» в сообществе «Попутчик Магнитогорск» (<https://vk.com/popyti74>) рекламном объявлении не доказывает осуществление ИП <...> регулярных перевозок по соответствующему маршруту.

Министерство указывает, что в силу положений статьи 99 Постановления Правительства Российской Федерации от 14.02.2009 № 112 «Об утверждении Правил перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом» (далее – Правила) перевозки по заказу могут осуществляться по расписанию и по определенному маршруту.

Вместе с тем из пояснений следует, что материалы дела № 86-08/2017 содержат сведения о том, что ИП <...> является администратором группы в социальной сети «В контакте», то есть фактически ведет деятельность по формированию определенного круга лиц с целью их дальнейшей перевозки, следовательно, одновременно исполняет функции фрахтовщика и фрахтователя, что может свидетельствовать о фиктивности договора фрахтования и необходимости получения для осуществления указанного вида деятельности документа, подтверждающего право осуществления регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам по маршруту регулярных

перевозок – свидетельства об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок.

По мнению Министерства, рекламное объявление может не соответствовать требованиям действующего законодательства.

Кроме того, по запросу Челябинского УФАС России Территориальным отделом государственного автодорожного надзора по Челябинской области Уральского Межрегионального Управления государственного автодорожного надзора Федеральной службы по надзору в сфере транспорта (далее – Челябинский ТОГАДН) представлено письменное мнение, из которого следует, что в ходе мероприятия по контролю транспортных средств в процессе их эксплуатации, проведенного 22 августа 2017 года специалистами Челябинского ТОГАДН установлено, что невозможно расценить перевозку, выполняемую ИП <...>, как регулярную, поскольку на осматриваемом автобусе отсутствуют указатели маршрута с номером маршрута, водителем предъявлен путевой лист с указанием на выполнение перевозки по заказу, отсутствие расписания, осуществление посадки пассажиров по списку.

По мнению Челябинского ТОГАДН, наличие расписания движения по маршруту не свидетельствует о регулярности перевозок, так как заказные перевозки могут осуществляться также и по расписанию в зависимости от условий заключенного сторонами договора фрахтования, что также подтверждается имеющейся судебной практикой (А49-15214/2016).

Рассмотрение заявления и материалов приводит к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе 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.

Часть 3 статьи 3 Закона о рекламе определяет товар, как продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот, в данном случае под товаром понимаются услуги, предоставляемые лицом, указавшим телефонный номер в рекламе.

Информация об осуществлении перевозок по маршруту «Магнитогорск-Челябинск», размещенная в городе Магнитогорске Челябинской области по адресу: пр-кт Ленина, д. 86 на рекламной конструкции, в силу статьи 3 Закона о рекламе является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к услугам, оказываемым лицом, разместившим указанную рекламу, и формирование интереса со стороны потребителей, а также продвижение услуг на рынке.

В городе Магнитогорске Челябинской области в районе дома № 86 по пр-кту Ленина размещена наружная реклама со сведениями: «Магнитогорск-Челябинск» всего за 350 рублей! Закажите место по телефону» с указанием телефона 8-951-452-52-51 и адреса группы в социальной сети «ВКонтакте»

<https://vk.com/popyti74>.

Специалистами Челябинского УФАС России осуществлен осмотр группы «Попутчик Магнитогорск» <https://vk.com/popyti74> социальной сети «ВКонтакте», о чем составлен акт осмотра. Установлено, что указанная группа создана для размещения объявлений о поиске попутчиков для поездок из г. Магнитогорска в другие города. Помимо этого в группе размещено изображение, содержащее расписание отправления с пн по вс из Магнитогорска до Челябинска и обратно. Указана цена – 350, а также сведения: «Комфортабельный салон, время в пути 4 часа с музыкой и DVD. 8 (3519) 43-41-33 и 8-951-452-52-51 – ЗАКАЗАТЬ МЕСТО! У нас только «Европейские микроавтобусы (IVECO Daily, Mercedes-Benz, Citroen) Звонить с 09:00 до 21:00».

Согласно сведениям, представленным ООО «В Контакте», правом администрирования сообщества «Попутчик Магнитогорск» по ссылке <https://vk.com/popyti74> обладают пользователи, указавшие в качестве имени и фамилии «<...>», «<...>», «<...>», телефон указанный при регистрации принадлежит по сведениям, представленным оператором связи ООО «Т2 Мобайл», ИП <...>.

В соответствии с пунктом 7 статьи 7 Закона о рекламе не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение [лицензий](#) или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Отношения по оказанию услуг автомобильным транспортом регулируются Федеральным законом от 08.11.2007 № 259-ФЗ «Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта» (далее – Устав), Правилами перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.02.2009 № 112 (далее – Правила).

В соответствии со статьей 5 Устава перевозки пассажиров и багажа подразделяются на регулярные перевозки, перевозки по заказам, перевозки легковыми такси.

В силу пункта 1 статьи 19 Устава регулярные перевозки пассажиров и багажа осуществляются на основании публичного договора перевозки пассажира по маршруту регулярных перевозок. Заключение договора перевозки пассажира удостоверяется билетом (пункт 1 статьи 20 Устава).

Перевозки пассажиров и багажа по заказам урегулированы главой 4 Устава, согласно пункту 1 статьи 27 которого перевозка пассажиров и багажа по заказу осуществляется транспортным средством, предоставленным на основании договора фрахтования, заключенного в письменной форме. Договор фрахтования должен включать в себя: 1) сведения о фрахтовщике и фрахтователе; 2) тип предоставляемого транспортного средства (при необходимости - количество транспортных средств); 3) маршрут и место подачи транспортного средства; 4) определенный или неопределенный круг лиц, для перевозки которых предоставляется транспортное средство; 5) сроки выполнения перевозки; 6) размер платы за пользование транспортным средством; 7) порядок допуска

пассажиров для посадки в транспортное средство, установленный с учетом требований, предусмотренных правилами перевозок пассажиров (в случае, если транспортное средство предоставляется для перевозки определенного круга лиц) (пункт 2 статьи 27 Устава).

Пункт 4 статьи 27 Устава предусматривает, что при отсутствии необходимости осуществления систематических перевозок пассажиров и багажа по заказу договор фрахтования, указанный в части 1 настоящей статьи, заключается в форме заказа-наряда на предоставление транспортного средства для перевозки пассажиров и багажа. Реквизиты и порядок заполнения такого заказа-наряда устанавливаются правилами перевозок пассажиров.

Согласно статье 28 Устава маршрут перевозки пассажиров и багажа по заказу определяется договором фрахтования, если иное не установлено законом.

Из материалов дела следует, что ИП <...> осуществляет перевозки пассажиров и багажа по заказам, в том числе по маршруту следования Челябинск-Магнитогорск на основании Договора фрахтования, путем оформления заказ-нарядов. Согласно указанным документам фрахтовщиком является ИП <...>, фрахтователем – <...>, что соответствует пункту 21 статьи 2 Устава, поскольку фрахтователем может быть как физическое, так и юридическое лицо. ИП <...> осуществляет перевозку определенного круга лиц согласно списку пассажиров, прилагаемому к заказ-нарядам, как следует из письменных пояснений индивидуального предпринимателя, а также подтверждается результатами проверок, проведенных ТОГАДН в отношении ИП <...>.

Само по себе наличие расписания, размещенного в сети «Интернет» в социальной сети «ВКонтакте» в сообществе <https://vk.com/popyti74>, не свидетельствует о регулярности осуществляемых ИП <...> перевозок пассажиров и багажа, ввиду установления такого условия сторонами в Договоре фрахтования.

Таким образом, доказательства того, что предприниматель осуществляет регулярные перевозки, в материалах дела отсутствуют, Челябинским УФАС России не получены.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Правил) производство по делу может быть прекращено в случае не подтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

При таких обстоятельствах дело № 86-08/2017, возбужденное по факту размещения в г. Магнитогорске Челябинской области в районе дома № 86 по пр-кту Ленина наружной рекламы, содержащей сведения об осуществлении регулярных перевозок по маршруту «Магнитогорск-Челябинск», а также в социальной сети «В контакте» указанной рекламы, лицом, у которого отсутствует право на оказание межмуниципальных перевозок, подлежит прекращению.

Руководствуясь подпунктом «а» пункта 36 Правил, Комиссия

**ОПРЕДЕЛИЛА:**

производство по делу № 86-08/2017 прекратить.