

РЕШЕНИЕ

«18» июня 2018г.

г. Кемерово

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

Заместитель 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 № 35/Р-2018, возбужденное в отношении Индивидуального предпринимателя <...> (ОГРИП <...>, ИНН <...>, дата присвоения ОГРИП <...>, адрес: <...>, далее – ИП <...>) о распространении рекламы, содержащей признаки 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 13.03.2018 № 61АА5665594, далее – <...>),

УСТАНОВИЛА:

28.02.2018 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение территориального отдела в г. Кемерово Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Кемеровской области (вх от 28.02.2018 № 1143) о рассмотрении заявления физического лица о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении наружной рекламы по адресу г. Кемерово, Ленина, 45 (магазин «GreenSpark») без разрешения органов местного самоуправления.

В соответствии с планом работы отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков Кемеровского УФАС России на 2018г. было проведено наблюдение за соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе при размещении наружной рекламы, расположенной на территории г. Кемерово и установлено, что по адресу: г. Кемерово, Ленина, 45 (магазин «GreenSpark») размещена наружная реклама в оконных проемах многоквартирного жилого дома следующего содержания: «Зачасти для телефонов

Запчасти для планшетов, ноутбуков... www.kemerovo.green-spark.ru; «Чехлы, наклейки, наушники, гарнитуры... www.kemerovo.green-spark.ru» (составлен акт наружной рекламы от 06.04.2018 № 4).

20.04.2018 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 35/Р-2018 в отношении ИП <...> и назначено к рассмотрению на 21.05.2018 в 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <...>.

14.05.2018 в связи с производственной необходимостью рассмотрение дела № 35/Р-2018, назначенное на 21.05.2018 в 11 часов 00 минут, было отложено на 18.06.2018 на 09 часов 00 минут (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции 07.06.2018 ИП <...> имеется в материалах дела).

18.06.2018 состоялось рассмотрение дела № 35/Р-2018 в присутствии представителя ИП <...> - <...> (доверенность от 13.03.2018 № 61АА5665594), который пояснил, что в настоящее время наружная реклама демонтирована (демонтаж наружной рекламы подтверждается копией фотографии).

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения представителя по доверенности, Комиссия Кемеровского УФАС России установила.

28.02.2018 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение территориального отдела в г. Кемерово Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Кемеровской области (вх. от 28.02.2018 № 1143) о рассмотрении заявления физического лица о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении наружной рекламы по адресу г. Кемерово, Ленина, 45 (магазин «GreenSpark») без разрешения органов местного самоуправления.

В соответствии с планом работы отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков Кемеровского УФАС России на 2018г. было проведено наблюдение за соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе при размещении наружной рекламы, расположенной на территории г. Кемерово и установлено, что по адресу: г. Кемерово, Ленина, 45 (магазин «GreenSpark») размещена наружная реклама в оконных проемах многоквартирного жилого дома следующего содержания: «Запчасти для телефонов
Запчасти для планшетов, ноутбуков... www.kemerovo.green-spark.ru; «Чехлы, наклейки, наушники, гарнитуры... www.kemerovo.green-spark.ru» (составлен акт наружной рекламы от 06.04.2018 № 4).

Из ответа Управления городского развития Администрации г. Кемерово (вх. от 16.04.2018 № 104-ф) следует, что разрешение на установку и эксплуатацию рекламных конструкций в оконных проемах многоквартирного жилого дома по адресу г. Кемерово, Ленина, 45 (магазин «GreenSpark») не выдавалось.

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «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.

В соответствии с пунктами 2 и 5 части 2 статьи 2 ФЗ «О рекламе» данный закон не распространяется на информацию, раскрытие или распространение либо доведение до потребителя которой является обязательным в соответствии с федеральным законом, а также на вывески и указатели, не содержащие сведений рекламного характера.

Согласно пункту 18 Информационного письма Президиума Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 № 37 «Обзор Практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе», сведения, распространение которых по форме и содержанию является для юридического лица обязательным на основании закона или обычая делового оборота, не относятся к рекламной информации независимо от манеры их исполнения на соответствующей вывеске.

В соответствии с пунктом 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 58 от 08.10.2012 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, обязательная к размещению в силу закона или размещенная в силу обычая делового оборота, также не является рекламой.

При этом не является рекламой размещение наименования (коммерческого обозначения) организации в месте ее нахождения, а также иной информации для потребителей непосредственно в месте реализации товара, оказания услуг (например, информации о режиме работы, реализуемом товаре), поскольку размещение такой информации в указанном месте не преследует целей, связанных с рекламой.

К данным сведениям не применяются требования законодательства Российской Федерации о рекламе.

Так, указание на здании в месте нахождения организации ее наименования, адреса и режима ее работы относится к обязательным требованиям, предъявляемым к вывеске Законом Российской Федерации «О защите прав потребителей», следовательно, такая информация не может рассматриваться в качестве рекламы, независимо от манеры ее исполнения.

Кроме того, указание в месте нахождения организации профиля ее деятельности (магазин, кондитерская, ресторан) либо ассортимента реализуемых товаров и услуг (техника, продукты, мебель) также может быть признано обычаем делового оборота, и на такие информационные конструкции нормы ФЗ «О рекламе» не распространяются.

Указание в месте нахождения предприятия коммерческого обозначения, в том числе несовпадающего с наименованием организации, также предназначено для идентификации магазина для потребителей и не является рекламой.

Учитывая изложенное указание на здании в месте нахождения организации ее наименования, в том числе, если такое указание осуществляется с использованием товарного знака или его части, а также профиля деятельности и

перечня оказываемых услуг, не может рассматриваться в качестве рекламы, соответственно, на такую информацию не распространяются требования ФЗ «О рекламе».

Однако размещение на конструкции иной информации (например, номера контактного телефона организации, адреса электронной почты (сайта), характеристик реализуемого товара) также может рассматриваться как реклама, поскольку Закон Российской Федерации «О защите прав потребителей» не содержит указания на то, что данная информация является обязательной к размещению, следовательно, на такую информацию распространяются положения ФЗ «О рекламе».

Согласно части 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.

В соответствии с частью 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 - 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.

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.

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

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 ИП <...> (ОГРИП <...>, ИНН <...>, дата присвоения ОГРИП <...>, адрес: <...>) нарушившим требования части 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе» при распространении наружной рекламы по адресу: г. Кемерово, Ленина, 45 (магазин «GreenSpark») в оконных проемах многоквартирного жилого дома без разрешения органов местного самоуправления (акт наружной рекламы от 06.04.2018 № 4).

2. Не выдавать предписание, в связи с устранением нарушения.

3. Передать материалы дела № 35/Р-2018 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 «19» июня 2018 года.

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

Заместитель председателя Комиссии

Члены Комиссии <...>

<...>

<...>