УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

РЕШЕНИЕ №072/05/20-18/2019

08.07.2019 г. г. Тюмень

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

Председатель Комиссии:	<…>	- заместитель руководителя управления – начальник отдела КСЗ;
Члены Комиссии:	<…>	- главный специалист-эксперт отдела КСЗ;
	<…>	- специалист-эксперт отдела КСЗ,

рассмотрев дело № 072/05/20-18/2019, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в присутствии представителя АО «Сибстройсервис» - <…>. (доверенность №4 от 19.02.2019г.),

в отсутствии:

- <…>. (уведомлен надлежащим образом, телеграмма вх.№ 045/4005 от 04.07.2019г.),

- <…>. (уведомлен надлежащим образом, телеграмма вх.№ 039/29305 от 29.06.2019г.),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Тюменского УФАС России поступило заявление ООО «Энко Строй» (вх.1875 от 01.03.2019г.) о нарушении Закона о рекламе при размещении рекламы на автомобиле газель (государственный номер С562НН 72 RUS), на котором располагается двусторонняя рекламная конструкция с информацией следующего содержания: «Квартира от до 1 млн.* сделай свой выбор и ты 217-559 sib72.ru Сибстройсервис». Газель находящаяся на парковке напротив жилого дома, распложенного по адресу: г. Тюмень, ул. А.Протозанова, д.4.

Сотрудниками Тюменского УФАС России были произведены выезды с осмотром места размещения, указанного в обращении автомобиля, в результате которых установлено, что в 14.03.2019 в 9:40, 15.03.2019г. в 14:14, 16.03.2019г. в 9:09 автомобиль находился на парковке напротив жилого дома, распложенного по адресу: г. Тюмень, ул. А.Протозанова, д.4 (копии актов осмотра прилагаются). Частично текст рекламы закрашен черной краской. На момент осмотра доступным для прочтения остался текст следующего содержания: «Квартира от до 1 млн.*

сделай свой выбор и ты».

26.03.2019г. из МКУ «Комитет по рекламе» в управление поступило обращение заместителя начальника отдела полиции №7 УМВД России по г.Тюмени Петрова М.С. по вопросу проведения проверки в отношении автотранспортных средств, оборудованных рекламой, размещенных по адресу: г.Тюмень, ул.А. Протозанова, на парковке напротив дома №4. Согласно протоколу осмотра от 28.02.2019г. участкового уполномоченного полиции ОП №7 УМВД России по г.Тюмени также зафиксирован факт нахождения данного автомобиля на стоянке напротив дома №4 по ул.Протозанова. На фото, приложенном к протоколу осмотра, текст рекламы также частично закрашен черной краской, доступным для прочтения остался текст следующего содержания: «Квартира от до 1 млн.* сделай свой выбор и ты».

В соответствии с частью 2 статьи 20 Закона о рекламе, использование транспортных средств исключительно или преимущественно в качестве передвижных рекламных конструкций запрещается.

Определением от 15.04.2019г. № 072/05/20-18/2019 возбуждено дело по признакам нарушения законодательства о рекламе в отношении АО «Сибстройсервис» и <…>.

Согласно пояснениям ООО «Сибстройсервис», между АО «Сибстройсервис» и <…>. нет договорных отношений. Вместе с тем, на рассмотрение дела, состоявшееся 24.06.2019г., представителем АО «Сибстройсервис» представлен договор № 4 от февраля 2019г., заключенный с ИП <…>., предметом которого являются услуги по размещению и демонстрации в течение срока действия настоящего договора рекламных материалов на автомобилях Газ – 33021: г/н С562НН72, Н988МО72. Макет с информацией для нанесения ее на автомобиль исполнителя, изготавливается Заказчиком (АО «Сибстройсервис»). Согласно п.4 Договора №4 от февраля 2019г., рекламный материал изготавливается и размещается на автомобиле силами Заказчика. Согласно п.7 Договора № 4 смена адреса установки автомобилей осуществляется не чаще одного раза в месяц, либо по согласованию с Исполнителем за отдельную плату, в размере 1000 рублей за одно перемещение.

Определением от 24.06.2019г. рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу, а также привлечения к рассмотрению дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ИП <…>

На заседании Комиссии представитель АО «Сибстройсервис», пояснил, что с ИП <…> у Общества заключен договор от 01.02.2019 №4, согласно которому ИП <…>. (Исполнитель) обязуется выполнить или организовать выполнение транспортных услуг, связанных с доставкой отправлений Заказчика в пункты назначения по адресам, указанным заказчиком, а также забирать документы, корреспонденцию и иные отправления у третьих лиц и обеспечивать их доставку до места, указанного Заказчиком. Исполнитель выполняет услуги в пределах города Тюмени и Тюменского района с использованием для доставки собственный ГАЗ-33021 с государственным номером С562НН 72.

По поводу представленной ранее копии договора №4 от февраля 2019 года представитель АО «Сибстройсервис» пояснил, что данный договор без даты был

подготовлен Директором по продажам и маркетингу <…>., и хотя он был подписан сторонами, но не был допущен в работу. Кроме того, по мнению представителя АО «Сибстройсервис», данный договор считается недействительным, поскольку он без даты, также не согласован срок действия договора, не согласовано место выполнения работ.

Оба имеющихся в материалах дела договора имеют номер <...> и заключены в феврале 2019года, страницы номер два представленных договоров идентичны. Представлен акт взаимозачетов за транспортные услуги от 30.06.2019 года. Вместе с тем, в акте нет указания, по какому договору оказывались транспортные услуги. Данный акт охватывает оказание транспортных услуг в том числе и в 2018 году.

Комиссия, исследовав имеющиеся материалы дела, пришла к следующим выводам.

Согласно статье 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. Ненадлежащей рекламой признается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Из содержания размещенной на автомобиле информации следует, что таковая является рекламой, так как адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования (АО «Стройсибсервис», а также акции, проводимой данной компанией, о которой и имелась информация в рекламе «Квартира от до 1 млн.»*), формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

В соответствии с частью 2 статьи 20 Закона о рекламе запрещается использование транспортных средств исключительно или преимущественно в качестве передвижных рекламных конструкций, в том числе переоборудование транспортных средств для распространения рекламы, в результате которого транспортные средства полностью или частично утратили функции, для выполнения которых они были предназначены, переоборудование кузовов транспортных средств с приданием им вида определенного товара.

Под запрет подпадает использование транспортного средства, основным предназначением которого является распространение рекламы (в том числе создание транспортного средства в виде определенного товара), а также переоборудование транспортного средства для распространения рекламы с частичной утратой тех функций транспортного средства, для выполнения которых оно было создано изначально (в том числе переоборудование транспортного средства в виде определенного товара).

К таким транспортным средствам могут быть отнесены, в частности, автомобили с переоборудованной кузовной частью в виде утолщенного рекламного щита или треугольной конструкции для размещения на них рекламы, а также автомобили с установленным на них оборудованием для осуществления проекционной трансляции на внешних стенах зданий, строений, сооружений.

Федеральная антимонопольная служба России в пункте 1 письма от 02.05.2012 N АК/13623 разъяснила, что к преимущественному использованию транспортного средства в качестве рекламной конструкции можно отнести случаи, когда транспортное средство, на котором размещена реклама, в течение длительного времени стоит на одном месте. При этом оценку длительности размещения транспортного средства на одном месте для целей части 2 статьи 20 Закона о рекламе следует проводить исходя из разумности срока стоянки транспортного средства, а также с учетом места его размещения.

Установлено и материалами дела подтверждается, что автомобиль ГАЗ 33021 с государственным номером С562НН 72 28.02.2019, 14.03.2019, 15.03.2019, 16.03.2019 находился без передвижения на стоянке через дорогу от дома №4 по ул. Александра Протозанова. При этом, кузов автомобиля переоборудован в виде рекламного щита треугольной конструкции для размещения на ней рекламы с двух сторон.

Данный факт подтвержден актами осмотра средства наружной рекламы, составленными сотрудниками Тюменского УФАС России в ходе выездов 14.03.2019, 15.03.2019, 16.03.2019г., а также протоколом осмотра участкового уполномоченного полиции ОП №7 УМВД России по г.Тюмени от 28.02.2019г.

Антимонопольным органом установлено, что указанный автомобиль использовался преимущественно в качестве рекламной конструкции, поскольку автомобиль размещался на одном месте без передвижения в течение длительного времени, транспортное средство использовалось в качестве рекламной конструкции, т.к. его кузов переоборудован в рекламную конструкцию, в результате чего транспортное средство частично утратило функции, для выполнения которых оно предназначалось. На всех фотографиях отчетливо видно, что автомобиль стоит в одном и том же месте, вокруг автомобиля лежит снег, в то время как под автомобилем снега нет. Колеса автомобиля во все дни осмотра находятся в одном и том же положении, а именно: развернуты влево.

Таким образом, автомобиль ГАЗ 33021 с государственным номером С562НН 72 длительное время находился на одном месте и использовался преимущественно в качестве передвижной рекламной конструкции путем его переоборудования, в результате чего транспортное средство частично утратило функции, для выполнения которых оно предназначалось, что нарушает требования ч.2 ст.20 Закона о рекламе.

Согласно части 6 и 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, предусмотренных частью 2 статьи 20 Закона о рекламе, несет как рекламораспространитель, так и рекламодатель.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламораспространитель - это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В данном случае реклама АО «Сибстройсервис» была доведена до неопределенного круга лиц посредством использования автомобиля.

Согласно информации, представленной Управлением Государственной инспекции безопасности дорожного движения УМВД России по Тюменской области,

владельцем автомобиля ГАЗ3021 с государственным номером С562НН 72 является <…>место рождения: Тюменская область, <…> паспорт <…>., адрес регистрации: Тюменская область, Тюменский район, СНТ «<…>.

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является владелец транспортного средства - <…>

На рассмотрение дела <…>. не явился. В соответствии с п. 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 №508), рассмотрение дела в отсутствии сторон возможно в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом. Как следует из материалов дела <…> был надлежащим образом извещен о времени и месте рассмотрения дела.

Согласно справке Отдела адресно-справочной работы Управления по вопросам миграции УМВД России по Тюменской области гр. <…>., зарегистрирован: Тюменская область, Тюменский район, СНТ <…>.

Корреспонденция, направленная Тюменским УФАС России в адрес <…>. по адресу места жительства, имеющемуся в Управлении (625512, Тюменская область, Тюменский район, СНТ <…>) возвращалась отправителю с пометкой «истек срок хранения». Телеграмма вх№045/4005 от 04.07.2019г. также не была доставлена, поскольку квартира закрыта, а адресат по извещению не является за телеграммой .

В соответствии с Постановлением Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получении направленных материалов или не явившихся за их получением, несмотря на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств).

Копия определения о дате и времени рассмотрения дела, а также телеграмма направлены по адресу местонахождения лица, следовательно, считается, что адресат надлежащим образом уведомлен о дате и времени рассмотрения дела.

Таким образом, дело может быть рассмотрено в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержания рекламы лицо.

Согласно разъяснениям ФАС России, рекламодателем может быть как лицо, заинтересованное в реализации объекта рекламирования (изготовитель товара, продавец товара, лицо, оказывающее услуги), так и иное лицо, если указанное лицо совершило действия по выбору объекта рекламирования и содержания рекламной информации.

Исходя из содержания рекламы, рекламодателем является АО «Сибстройсервис» (адрес местонахождения: 625505, Тюменская область, Тюменский р-н, пос. Новотуринский, ОГРН 1027200798360, ИНН7224001941, КПП 722401001, дата регистрации: 04.07.2002г.).

Не смотря на тот факт, что в дальнейшем вся основная информация была закрашена черной краской, в материалах дела имеются фотографии представленные заявителем, на которых имеется информация с наименованием Сибстройсервис а также указан сайт Общества sib72.ru. Кроме того, на сайте АО «Сибстройсервис» имеется информация о предложении в марте 2019 года квартир до 1 миллиона рублей, упомянутых в рассматриваемой рекламе. Таким образом, лицом, заинтересованным в продвижении товара, а именно квартир стоимостью до 1 миллиона рублей, является АО «Сибстройсервис».

Довод представителя Общества о том, что договор, заключенный Директором по продажам и маркетингу считается недействительным, поскольку не имеет даты и не согласовано место выполнения работ, не может быть принят Комиссией, поскольку договор был подписан генеральным директором АО «Сибстройсервис», а также исполнен, доказательством чего является размещение рекламы АО «Сибстройсервис» именно на автомобиле, упомянутом в п.1 Договора № 4 от февраля 2019 года.

Таким образом, в действиях АО «Сибстройсервис», как рекламодателя вышеуказанной рекламы, и <…>., как рекламораспространителя, содержатся нарушения требований ч. 2 ст. 20 Закона о рекламе.

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Вместе с тем, в материалы дела не представлено документальных доказательств о прекращении размещения рассматриваемой рекламы.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи АО «Сибстройсервис» предписания 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

Р Е Ш И Л А :

1. Признать рекламу следующего содержания: «Квартира от до 1 млн.* сделай свой выбор и ты», размещавшуюся на автомобиле ГАЗ3021 с государственным номером С562НН 72 на придорожной парковке напротив дома №4 по ул. Александра Протозанова, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования

части 2 статьи 20 Федерального закона от 13.03.06 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать АО «Сибстройсервис» предписание о прекращении нарушений законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тюменского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «___»_____2019 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель комиссии <…>

Члены комиссии <…>

<…>