

РЕШЕНИЕ

«24» мая 2016г.

г. Кемерово

Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместителя председателя

Комиссии:

Ланцман Л.И. -

заместителя руководителя
управления;

Акатьевой И.С. -

главного специалиста –
эксперта отдела рекламы,
недобросовестной конкуренции
и финансовых рынков

Членов Комиссии:

Даниловой М.И. -

специалиста-эксперта отдела
рекламы, недобросовестной
конкуренции и финансовых
рынков;

рассмотрев дело № 39/Р-2016, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Трейд» (юридический адрес: 650023, г. Кемерово, пр. Октябрьский, 73 - 104, ИНН 420513005706, ОГРН 1144205016977, далее – ООО «Трейд») по признакам нарушения пункта части 9 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе») в присутствии представителя индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>) – <...> по доверенности б/н от 18.04.2016г. (далее – <...>),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение Управления по работе с обращениями граждан Администрации Кемеровской области и прокуратуры г. Кемерово о рассмотрении заявления <...> о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе», выразившихся в размещении рекламных конструкций на территории г. Кемерово без разрешения органов местного самоуправления, в том числе по адресу г. Кемерово, пр. Шахтеров, 85 следующего содержания:

«-20% OKTOBERFEST скидка на все напитки честно».

Администрацией г. Кемерово 14.04.2015г. в адрес лица осуществившего

самовольное размещение рекламной конструкции было направлено предписание № 15/51 о демонтаже рекламной конструкции, установленной и (или) эксплуатируемой без разрешения, также администрацией г.Кемерово в адрес Управления МВД России по г.Кемерово были направлены материалы для принятия мер административного реагирования в отношении хозяйствующего субъекта, допустившего самовольное размещение рекламной конструкции.

Частью 5 статьи 19 ФЗ «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 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 частью 10 статьи 19 ФЗ «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.

15.02.2016г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 17/Р-2016 в отношении ООО «Трейд» и назначено к рассмотрению на 24.03.2016г. в 11 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Трейд» заказным письмом с уведомлением о вручении.

24.03.2016г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Трейд» (исх. б/н от 21.03.2016г.), из которых следует, что по адресу г. Кемерово, пр. Шахтеров, 85 в период с 01.06.2016г. ООО «Трейд» самостоятельно осуществляло деятельность. 01.10.2015г. ООО «Трейд» заключило договор оказания услуг по размещению наружной рекламы б/н с ИП <...>. Пунктом 2.1 договора установлено, что ИП <...> принимает на себя обязательства по размещению и распространению рекламной информации Заказчика на рекламоносителе в соответствии с приложением к договору. В соответствии с пунктом 2.2 данного договора основанием для размещения и распространения рекламной информации на рекламоносителе является оригинал – макет, распечатанный в цвете и согласованный в местных исполнительных органах управления.

24.03.2016г. состоялось рассмотрение дела № 17/Р-2016 в присутствии представителя ООО «Трейд» <...>, которая поддержала представленные письменные пояснения и добавила, что все полученные от Администрации г. Кемерово предписания о демонтаже рекламных конструкций ООО «Трейд» не рассматривались, а направлялись непосредственно арендатору помещений.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств.

24.03.2016г. определением о выделении дела в отдельное производство из дела № 17/Р-2016 выделено дело № 39/Р-2016. Лицом, участвующим в деле, выделенном в отдельное производство, был признан ИП <...>. (адрес: <...>), в действиях которого содержатся признаки нарушения ФЗ «О рекламе». Рассмотрение дела № 39/Р-2016 было назначено на 28.04.2016г. в 10 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении.

28.04.2016г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя ИП <...> –<...>, из которых следует, что ИП <...> на основании договора б/н от 01.10.2015г., заключенного с ООО «Трейд» разместил в оконных проемах остекления крыльца баннер, содержащий следующую информацию: «- 20% OKTOBERFEST скидка на все напитки честно» (период размещения рекламы, согласно Приложению № 1 к договору с 01.10.2015г. по 30.11.2015г.). Данная

информация не являлась средством продвижения какого – либо определенного товара и информировала покупателей только о порядке оплаты и размере скидок при приобретении товаров, относящихся к различным ассортиментным группам и поэтому не является рекламой, а относится к сведениям информационного характера. В связи с тем, что основным признаком рекламной конструкции является стационарное размещение именно рекламы – средство размещения информационных материалов не может быть отнесено к рекламной конструкции.

28.04.2016г. состоялось рассмотрение дела № 39/Р-2016 в присутствии представителя ИП <...> – <...>, которая поддержала представленные письменные пояснения.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств.

Определением от 28.04.2016г. рассмотрение дела № 39/Р-2016 было отложено на 24.05.2016г. в 14 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

23.05.2016г. в адрес Кемеровского УФАС России поступила запрашиваемая информация от Управления городского развития Администрации г. Кемерово (исх. № 06-01-09/1300 от 19.05.2016г.) о том, что по состоянию на май 2016г. рекламная конструкция, расположенная по адресу г. Кемерово, пр. Шахтеров, 85 не демонтирована (фотография рекламной конструкции прилагается).

24.05.2016г. состоялось рассмотрение дела № 39/Р-2016 в присутствии представителя ИП <...> – <...>, которая поддержала представленные ранее письменные пояснения о том, что «ОКТОBERFEST» заказчик по вышеуказанному договору назвал проводимую акцию, по которой покупателям всех напитков, реализуемых магазином «Мир пива» по адресу г. Кемерово, пр. Шахтеров, 85, предоставлялась скидка в размере 20% от их стоимости. Пиво под названием «ОКТОBERFEST» в магазине «Мир пива» не реализуется и никогда не реализовывалось.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение Управления по работе с обращениями граждан и прокуратуры г. Кемерово Администрации Кемеровской области о рассмотрении заявления <...> о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе», выразившихся в размещении рекламных конструкций на территории г. Кемерово без разрешения органов местного самоуправления, в том числе по адресу г. Кемерово, пр. Шахтеров, 85.

Администрацией г. Кемерово 14.04.2015г. в адрес лица осуществившего самовольное размещение рекламной конструкции было направлено предписание № 15/51 о демонтаже рекламной конструкции, установленной и (или) эксплуатируемой без разрешения, также администрацией г. Кемерово в адрес

Управления МВД России по г. Кемерово были направлены материалы для принятия мер административного реагирования в отношении хозяйствующего субъекта, допустившего самовольное размещение рекламной конструкции.

Частью 5 статьи 19 ФЗ «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 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 частью 10 статьи 19 ФЗ «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.

Согласно [статье 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.

[Статья 3](#) ФЗ «О рекламе» устанавливает, что 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.

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.

Кроме того, согласно [пункту 18](#) Информационного письма Президиума 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 том числе с использованием товарного знака.

В соответствии с [пунктом 1](#) постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «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.

Однако при решении вопроса о размещении на здании обязательной для потребителей информации (вывеска) или рекламы, следует принимать во внимание ее целевое назначение и обстоятельства размещения такой информации на здании. Если целевым назначением сведений о наименовании

организации и виде ее деятельности не является информирование о месте нахождения организации (в том числе с учетом помещения, занимаемого организацией в здании), то такие сведения могут быть квалифицированы как реклама.

Доведение до потребителя информации о скидках не является обязательным, такая информация может расцениваться в качестве сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром и имеющих своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования. Реклама следующего содержания: «-20% OKTOBERFEST скидка на все напитки честно» направлена на привлечение внимания к магазину «Мир пива», поддерживает интерес неопределенного круга лиц к данному магазину. Размещенная на конструкции информация обладает оценочным, ассоциативным эффектом, способным воздействовать на сознание потребителя и подтолкнуть его к выбору соответствующего товара именно в указанном магазине.

Вышеуказанная реклама привлекает неопределенный круг лиц к условиям приобретения товара со скидкой, формирует интерес как к продавцу товара, так и к реализуемой продукции путем предоставления скидки, что способствует увеличению объема продаж в данном магазине. Рекламная конструкция расположена по адресу г. Кемерово, пр. Шахтеров, 85, в поле зрения магазина «Мир пива». Таким образом, учитывая специфику магазина «Мир пива», имеющего по профилю своей деятельности широкий ассортимент алкогольной продукции, информация, распространенная на баннере о скидках, проходящих в данном магазине, является рекламой магазина «Мир пива».

В нарушение части 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе» ИП <...> разместил рекламную конструкцию по адресу г. Кемерово, пр. Шахтеров, 85, без соответствующего разрешения.

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

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

В данном случае рекламодателем 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 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ИП <...> (<...>) нарушившим требования части 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе».

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

3. Передать материалы дела № 39/Р-2016 для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.37 [Кодекса](#) Российской Федерации об административных правонарушениях в Управление МВД России по г. Кемерово по подведомственности.

Решение изготовлено в полном объеме 03 июня 2016 года.

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

	Л.И. Ланцман
Заместитель председателя Комиссии:	И.С. Акатьева
Члены Комиссии:	М.И. Данилова