

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 042/05/19-874/2021

«23» ноября 2021г.

г. Кемерово

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

Заместителя председателя
Комиссии: <...> заместителя руководителя управления;
- начальника отдела рекламы и
Членов Комиссии: <...>
>- недобросовестной конкуренции;
ведущего специалиста-эксперта отдела
<...> рекламы и
>- недобросовестной конкуренции,

рассмотрение дела № 042/05/19-874/2021, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <...> (далее –ИП <...>, адрес: <...>) по признакам нарушения части 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Кемеровского УФАС России поступило заявление физического лица (исх. от 01.04.2021, вх. от 01.04.2021 № 2137э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» в действиях ИП <...> при размещении рекламной конструкции без соответствующего разрешения органов местного самоуправления по адресу г. Кемерово, пр. Кузнецкий, 43, следующего содержания:

«Авто Партнер – Автозапчасти Ford mazda Nissan Volkswagen Audi Skoda Тел.: <...> Пр-т Кузнецкий, 43/1».

Частью 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ООО «Е-Лайт-Телеком» (исх. от 22.04.2021 № 494) следует, что абонентский номер <...> выделен ИП <...> (ИНН <...>) по договору на предоставление услуг связи юридическому лицу от 01.01.2021 № <...>.

20.05.2021 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/19-874/2021 в отношении ИП <...> и назначено к рассмотрению на 24.06.2021 в 11 часов 00 минут. Копия данного определения была

направлена в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправок» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

24.06.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ИП <...> (исх. от 24.04.2021) об отложении рассмотрения данного дела и перевода рассмотрения дела в дистанционный формат.

24.06.2021 Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела № 042/05/19-874/2021 отложить в связи с поступившим ходатайством ИП <...>.

Определением от 24.06.2021 рассмотрение дела № 042/05/19-874/2021 было отложено на 24.08.2021 в 11 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправок» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

24.08.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ИП <...> (исх. от 23.08.2021), из которых следует, что указанный в настоящем деле рекламный баннер был размещен обществом с ограниченной ответственностью «Авто Плюс» (далее – ООО «Авто Плюс»). ИП <...> заключил договор аренды помещения по адресу г. Кемерово, пр. Кузнецкий, 43, значительно позже, когда данный баннер уже был размещен ООО «Авто Плюс».

В ООО «Авто Плюс» <...> является учредителем. Номер телефона, указанный в рекламе использовался <...> как рабочий контактный телефон для осуществления деятельности ООО «Авто Плюс».

24.08.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/19-874/2021 в отсутствие ИП <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела № 042/05/19-874/2021 отложить для привлечения к рассмотрению дела заявителя в качестве лица, участвующего в деле, а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 24.08.2021 рассмотрение дела № 042/05/19-874/2021 было отложено на 30.09.2021 в 10 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправок» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

30.09.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/19-874/2021 в отсутствие ИП <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела отложить для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 30.09.2021 рассмотрение дела № 042/05/19-874/2021 было

отложено на 23.11.2021 в 08 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

23.11.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/19-874/2021 в отсутствие лиц, участвующих в деле, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила.

В адрес Кемеровского УФАС России поступило заявление <...> (исх. от 01.04.2021, вх. от 01.04.2021 № 2137э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» в действиях ИП <...> при размещении рекламной конструкции без соответствующего разрешения органов местного самоуправления по адресу г. Кемерово, пр. Кузнецкий, 43, следующего содержания:

«Авто Партнер – Автозапчасти Ford mazda Nissan Volkswagen Audi Skoda Тел.: <...> Пр-т Кузнецкий, 43/1».

Из письма ФАС России от 26.12.2013 № АК/53059/13 «О разграничении понятий вывеска и реклама» следует, что в соответствии со статьей 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования - это товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

При этом 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 № 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.

Кроме того, Закон Российской Федерации «О защите прав потребителей» не содержит указания на то, что информация о номере телефона и/или официальном сайте юридического лица в сети Интернет является обязательной к размещению. Следовательно, конструкции, содержащие номер телефона и/или ссылку на официальный сайт, могут быть расценены как вывески, содержащие сведения рекламного характера, и на такие конструкции также будут распространяться требования ФЗ «О рекламе».

Кемеровским УФАС России установлено, что в данном случае содержащиеся в размещенной информации сведения (номер телефона организации, наименование реализуемых товаров), привлекают внимание потенциальных потребителей к объекту рекламирования и оказываемым услугам, направлены на формирование интереса потребителя к товарам и услугам.

Частью 1 статьи 19 ФЗ «О рекламе» установлено, что распространение наружной рекламы с использованием щитов, стенов, 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.

Исходя из содержания статьи 19 ФЗ «О рекламе», понятием «рекламная конструкция» охватываются все виды размещения наружной рекламы, указанные в части 1 статьи 19 ФЗ «О рекламе», и данный перечень носит открытый характер в отношении иных технических средств стабильного территориального размещения.

Частью 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ООО «Е-Лайт-Телеком» (исх. от 22.04.2021 № 494) следует, что абонентский номер <...> выделен ИП <...> (ИНН <...>) по договору на предоставление услуг связи юридическому лицу от 01.01.2021 № <...>.

Из письменных пояснений ИП <...> следует, что указанный в настоящем деле рекламный баннер был размещен ООО «Авто Плюс», вместе с тем, документы, подтверждающие что в данном случае рекламораспространителем является ООО «Авто Плюс» ИП <...> в адрес Кемеровского УФАС России не представлено.

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

Рекламораспространителем в данном случае является ИП <...>.

Кроме того, поступившее заявление физического лица было перенаправлено Кемеровским УФАС России в адрес управления городского развития администрации г. Кемерово для выдачи ИП <...> предписания о демонтаже рекламной конструкции (исх. от 07.04.2021 № 09/3157), а также в адрес Управления МВД России по г. Кемерово для составления в отношении ИП <...> протокола об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена статьей 14.37 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (исх. от 07.04.2021 № 09/3158).

18.10.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступил ответ Управления МВД России по г. Кемерово (исх. б/н, б/д), из которого следует, что сотрудниками Управления МВД России по г. Кемерово была проведена проверка по факту поступившего заявления. В ходе проведения проверки было установлено, что рекламная конструкция, указанная в заявлении, отсутствует. На основании изложенного, руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 24.5 Кодекса Российской Федерации, Управлением МВД России по г. Кемерово принято решение об отказе в возбуждении дела об административном правонарушении за отсутствием состава административного правонарушения.

19.10.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступил ответ управления городского развития администрации г. Кемерово (исх. от 14.10.2021 № 06-01-09/4233), из которого следует, что 07.04.2021 специалистами управления осуществлен выезд по адресу г. Кемерово, пр. Кузнецкий, 43, с целью осмотра фасада здания и установлено, что указанная в заявлении рекламная конструкция отсутствует.

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 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу индивидуального предпринимателя <...> (адрес: <...>), размещенную по адресу г. Кемерово, пр. Кузнецкий, 43, поскольку в ней нарушены требования части 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе».

2. Оснований для передачи материалов дела № 042/05/19-874/2021 для вынесения предписания о демонтаже рекламной конструкции в соответствии с частями 21, 21.1, 21.2, 21.3 статьи 19 ФЗ «О рекламе» в Управление городского развития

Администрации г. Кемерово не усматривается.

3. Оснований для передачи материалов дела № 042/05/19-874/2021 для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.37 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в Отдел МВД России по г. Кемерово не усматривается.

Решение изготовлено в полном объеме «06» декабря 2021 года.

Решение может быть обжаловано в порядке, предусмотренном статьей 37 ФЗ «О рекламе».