ООО «Сити Трейд»

Социалистический пр., <...>

г.Барнаул, 656015

М<...>

М<...>

Заявителям

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 022/05/20-228/2019

Решение принято 09 августа 2019 года

Решение изготовлено в полном объеме 15 августа 2019 года г.Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя управления,

Члены Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело № 022/05/20-228/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы об оказываемых ООО «СИТИ ТРЕЙД» услугах с использованием автотранспортных средств преимущественно в качестве рекламных конструкций,

с участием представителей:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – рекламодателя ООО «СИТИ ТРЕЙД», Ш<...>по доверенности № б/н от 14.01.2019г.,

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – рекламораспространителя, М<...>, личность удостоверена на основании паспорта,

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – рекламораспространителя, М<...>, личность удостоверена на основании паспорта,

в отсутствии заявителей,

УСТАНОВИЛА:

15 апреля 2019 года в Алтайское краевое УФАС России на рассмотрение поступило заявление жителя города Барнаула о законности нахождения в центре города на бесплатной парковке по четной стороне ул. Партизанская, напротив здания ТРК «Сити-центр», транспортного средства, переоборудованного в рекламную конструкцию. Заявитель указал, что автомобиль стоит без движения больше года, загораживает обзор во время выезда с парковки; за это время происходила смена содержания рекламных надписей.

Антимонопольным органом в результате проверки фактов, изложенных в заявлении, 17 апреля 2019 года произведено наблюдение наружной рекламы с выездом на месте, в результате которого установлено, что в городе Барнауле по улице Партизанской по ходу движения автотранспорта в сторону улицы Ядринцева, напротив ТРК «CITY центр», припаркован автомобиль ГАЗ-52/01, на тентованном кузове которого размещена реклама «ВНИМАНИЕ! РОЗЫСК!.. Поиск людей, желающих ОБМЕНЯТЬ СТАРУЮ КВАРТИРУ НА НОВУЮ Агентство недвижимости CITY Трейд +7(3852) 99-66-77», на кабине – «САУНА ХОРОШЕЕ НАСТРОЕНИЕ…».

На указанном автомобиле государственные номерные знаки отсутствуют.

Позже, факт нахождения указанного автомобиля зафиксирован в городе Барнауле на парковке по пр. Строителей, 29, что подтверждается поступившим 16 мая 2019 года в антимонопольный орган заявлением жителя города Барнаула. К заявлению приложен фотоснимок автомобиля, на кузове которого на белом фоне размещена реклама: «ВСЕ НОВОСТРОЙКИ В ОДНОМ ОФИСЕ ПОДБОР БЕСПЛАТНО CITY Трейд АГЕНТСТВО НЕДВИЖИМОСТИ тел.: +7(3852) 99-50-06», «CITY Трейд АГЕНТСТВО НЕДВИЖИМОСТИ 99-66-77», «ОБМЕНЯЙ СТАРУЮ КВАРТИРУ НА НОВУЮ +7(3852) 99-66-77 CITY Трейд АГЕНТСТВО НЕДВИЖИМОСТИ».

Кроме того, 14 мая 2019 года антимонопольным органом установлено нахождение на бесплатной парковке по пр. Социалистический напротив кинотеатра «Мир» легкового автомобиля ГАЗ 21 «Волга» с нанесенной на кузов рекламной информацией следующего содержания: «CITY ТРЕЙД ЭЛЕКТРОННАЯ РЕГИСТРАЦИЯ МЕЖРЕГИОНАЛЬНЫЕ СДЕЛКИ КОММЕРЧЕСКИЕ ПРОЕКТЫ ИПОТЕКА ON-LINE ВСЕ ВИДЫ НЕДВИЖИМОСТИ 996 677… ОБМЕНЯЙ СТАРУЮ КВАРТИРУ НА НОВУЮ 99-66-77».

В рассматриваемой рекламе усмотрены признаки нарушения требований части 2 статьи 20 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», вследствие чего возбуждено производство по настоящему делу.

Установлено, что рекламируемые услуги оказывает ООО «Сити Трейд», следовательно, данное юридическое лицо в понимании законодательства Российской Федерации о рекламе является рекламодателем рассматриваемой рекламы.

13 июня 2019 года на заседании Комиссии управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, представители ООО «Сити Трейд» <...> пояснили, что автомобили, на которых нанесена реклама, не используются исключительно в качестве передвижных рекламных конструкций, поскольку переоборудование автомобилей, чтобы они утратили свое функциональное значение, не производилось, автомобили на ходу, хотя часть из них и снята с регистрационного учета; указали, что факт постоянного нахождения

автомобилей на парковках материалами дела не установлен. Однако доказательств использования указанных автомобилей по их функциональному назначению в материалы дела не представили. Также пояснили, что реклама ООО «СИТИ ТРЕЙД» рассматриваемого содержания размещена на трех автомобилях: один грузовой и два легковых.

Кроме того, ООО «Сити Трейд» ранее в материалы дела был предоставлен договор купли-продажи транспортного средства от 28.07.2017г., согласно которому гр. <...> (Продавец) продает в собственность гр.<...> (Покупатель) транспортное средство: грузовой фургон ГАЗ5201, которое 28.06.2016г. снято с регистрационного учета.

Мордовина Юлия Владимировна является генеральным директором ООО «СИТИ ТРЕЙД».

Комиссией рассмотрение дела было отложено в связи необходимостью истребования и получения дополнительных документов и материалов, связанных с распространением рассматриваемой рекламы, а также привлечением к участию в деле в качестве заинтересованных лиц – граждан <...>, <...>.

Рассмотрение дела отложено на 26 июня 2019 года в 11 часов 30 минут.

26 июня 2019 года в заседании Комиссии лица, участвующие в деле, продолжали придерживаться позиции, озвученной в предыдущем заседании, факт нарушения законодательства о рекламе не признали. Относительно эксплуатации транспортных средств, снятых с регистрационного учета, пояснили, что законодатель не запрещает передвигаться на транспортном средстве без государственных номерных знаков в течение 10 суток, а поскольку право собственности на автомобиль возникает с момента передачи вещи в рамках договора купли-продажи, заключенного между физическими лицами, то указанный договор постоянно перезаключается.

В связи с изложенным Комиссией принято решение об отложении рассмотрения дела в связи с необходимостью обращения за разъяснениями в ФАС России и органы внутренних дел.

Рассмотрение дела отложено на 25 июля 2019 года в 11 часов 00 минут.

На дату рассмотрения дела разъяснения от ФАС России и УМВД РФ по г.Барнаулу в материалы дела поступили.

Лицами, участвующими в деле, право на ознакомление с указанными документами реализовано.

25 июля 2019 года на заседании Комиссии лица, участвующие в деле, факт нарушения законодательства о рекламе не признали, указали на то, что автомобили, на которых размещена реклама ООО «Сити Трейд», используются по их функциональному назначению; кроме того, Общество не является ни рекламодателем, ни рекламораспространителем рассматриваемой рекламы, поскольку собственником транспортных средств является гр. М<...>

Комиссия, изучив материалы дела и исследовав доказательства по делу, а также заслушав доводы лиц, участвующих в деле, приходит к выводу об отложении

рассмотрения дела в связи с необходимостью привлечения к участию в деле в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, граждан М<...> (генеральный директор ООО «Сити Трейд»), М<...> (заместитель генерального директора).

Рассмотрение дела назначено на 09 августа 2019 года в 11 часов 00 минут.

На заседании Комиссии, состоявшемся 09 августа 2019 года, представитель ООО «Сити Трейд» Ш<...>, М<...>., М<...> с нарушением законодательства о рекламе не согласились, продолжали придерживаться позиции, изложенной ранее: автомобили рекламными конструкциями не являются, не бесхозные, передвигаются, находятся на общественной бесплатной парковке, проезду не мешают; указали, что в настоящее время все три автомобиля, на которых размещена реклама, являются собственностью гр. М<...>.

Кроме того, пояснили, что по Закону о рекламе они обязаны донести до граждан то, чем занимается АН «Сити Трейд».

Комиссия, исследовав материалы дела, применив нормы законодательства Российской Федерации о рекламе, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, пришла к следующим выводам.

Согласно материалам дела, в апреле 2019 года в городе Барнауле по улице Партизанской, напротив ТРК «CITY центр», был припаркован автомобиль ГАЗ-52/01, на кузове которого размещалась информация «ВНИМАНИЕ! РОЗЫСК!.. Поиск людей, желающих ОБМЕНЯТЬ СТАРУЮ КВАРТИРУ НА НОВУЮ Агентство недвижимости CITY Трейд +7(3852) 99-66-77», на кабине – «САУНА ХОРОШЕЕ НАСТРОЕНИЕ…».

На указанном автомобиле государственные номерные знаки отсутствуют.

Позже, факт нахождения указанного автомобиля зафиксирован в городе Барнауле на парковке по пр. Строителей, 29. На кузове автомобиля на белом фоне размещена информация: «ВСЕ НОВОСТРОЙКИ В ОДНОМ ОФИСЕ ПОДБОР БЕСПЛАТНО CITY Трейд АГЕНТСТВО НЕДВИЖИМОСТИ тел.: +7(3852) 99-50-06», «CITY Трейд АГЕНТСТВО НЕДВИЖИМОСТИ 99-66-77», «ОБМЕНЯЙ СТАРУЮ КВАРТИРУ НА НОВУЮ +7(3852) 99-66-77 CITY Трейд АГЕНТСТВО НЕДВИЖИМОСТИ».

Кроме того, установлено нахождение на бесплатной парковке по пр. Социалистический напротив кинотеатра «Мир» легкового автомобиля ГАЗ 21 «Волга» с нанесенной на кузов рекламной информацией следующего содержания: «CITY ТРЕЙД ЭЛЕКТРОННАЯ РЕГИСТРАЦИЯ МЕЖРЕГИОНАЛЬНЫЕ СДЕЛКИ КОММЕРЧЕСКИЕ ПРОЕКТЫ ИПОТЕКА ON-LINE ВСЕ ВИДЫ НЕДВИЖИМОСТИ 996 677… ОБМЕНЯЙ СТАРУЮ КВАРТИРУ НА НОВУЮ 99-66-77».

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «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.

Объектом рекламирования, в силу пункта 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», могут выступать 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.

Независимо от формы или используемого средства распространения реклама должна быть распознаваема без специальных знаний или без применения технических средств непосредственно в момент ее представления именно как реклама.

Таким образом, признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, сформировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

Содержание размещенной на указанных автомобилях информации свидетельствует о том, что она по своему содержанию и целевой направленности является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования: агентству недвижимости «Сити Трейд» и услугам им оказываемым, формирует и поддерживает интерес к указанным объектам рекламирования и способствует продвижению их на рынке.

Федеральным законом «О рекламе» установлены особенности отдельных способов распространения рекламы.

Согласно материалам дела, реклама агентства недвижимости «Сити Трейд» распространяется с использованием транспортных средств.

Часть 2 статьи 20 Федерального закона «О рекламе» запрещает 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.

В соответствии с имеющимся в материалах дела письмом ФАС России от 10.07.2019 № ДФ/58724/19 «О рекламе на транспортном средстве» по смыслу данного запрета, размещение рекламы на транспортном средстве, 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, должно рассматриваться как неисполнение установленных Федеральным законом «О рекламе» требований. Вместе с тем, такое использование транспортного средства является не единственным способом использования транспортного средства исключительно или преимущественно в качестве передвижной рекламной конструкцией.

К преимущественному использованию транспортного средства в качестве рекламной конструкции можно отнести случаи, когда транспортное средство с размещенным на ним билбордом, светодиодным экраном или иным рекламным

носителем в течение длительного времени стоит на одном месте без передвижения. При этом, такая возможность отнесения определяется исходя из всех обстоятельств размещения такого транспортного средства.

Кроме того в силу письма ФАС России от 02.05.2012г. № АК/13623, оценку длительности размещения транспортного средства на одном месте для целей части 2 статьи 20 Федерального закона «О рекламе» следует проводить исходя из разумности стоянки транспортного средства, а также с учетом места размещения транспортного средства.

Антимонопольным органом установлено, что автомобиль ГАЗ-52/01 находился на парковке по ул. Партизанской, напротив ТРК «CITY центр», в период с 15 по 17 апреля 2019 года, однако, как утверждает заявитель, автомобиль своего местоположения не менял в течение года.

Данный факт подтвержден актом наблюдения № 27 от 17.04.2019г., а также поступившим заявлением жителя города Барнаула.

Позже, местоположение указанного автомобиля было изменено: автомобиль находится на парковке по пр. Строителей, 29 с 16 мая 2019 года по настоящее время. Факт нахождения автомобиля в указанном месте подтверждается поступившим в антимонопольный орган заявлением жителя города Барнаула, а также актами наблюдения № 47 от 13.06.2019г., № 80 за 26.06.2019г., №88 за 23.07.2019г., № 100 за 09 августа 2019 года.

Материалами дела установлено, что легковой автомобиль ГАЗ 21 «Волга» на бесплатной парковке по пр. Социалистический напротив кинотеатра «Мир» находился 14 мая 2019 года, что подтверждается актом наблюдения № 31, и до начала ремонтных работ дорожного полотна по пр. Социалистический. После указанный автомобиль был перемещен за кинотеатр «МИР» и в настоящее время там находится, что подтверждается актом № 89 от 24.07.2019г., а также пояснениями директора КРК «МИР», согласно которым указанный автомобиль находился на бесплатной парковке по пр. Социалистический напротив кинотеатра «Мир» ориентировочно с весны 2018 года, не покидая место стоянки с момента его появления, был переставлен только в июне, в связи с ремонтом дороги, в настоящее время припаркован с задней стороны кинотеатра «МИР»; в зимний период автомобиль препятствовал работе уборочной техники, что могут подтвердить сотрудники МБУ «Автодорстрой».

Таким образом, материалы дела подтверждают факт нахождения обозначенных выше автомобилей на одном месте в течение длительного периода времени и использования их преимущественно в качестве рекламных конструкций.

Согласно частям 6, 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение части 2 статьи 20 настоящего Федерального закона несет как рекламодатель, так и рекламораспространитель.

Письмом от 31.05.2016г № АК/36350/16 Федеральной антимонопольной службой даны разъяснения отдельных положений Федерального закона «О рекламе». Так, в соответствии с пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования лицо.

Из указанного определения следует, что 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 (под которым понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение к которым направлена реклама) и содержание рекламной информации.

При этом отнесение того или иного лица к рекламодателю осуществляется исходя из объекта рекламирования, к которому формируется интерес в рекламе, условий договора о распространении рекламы, а также иных обстоятельств распространения рекламы.

Согласно материалам дела, в ноябре 2018 года ООО «Сити Трейд» по договору об оказании услуг по изготовлению печатной продукции были согласованы макеты баннера для размещения на принадлежащем генеральному директору Общества автомобиле ГАЗ 5201 в виде тента. Данный факт подтверждается письменными пояснениями генерального директора Общества М<...>, перепиской по электронной почте по поводу согласования рекламных баннеров, договором об оказании услуг по изготовлению печатной продукции от 12.01.2018г. № 361, заключенным между ИП С<...> и ООО «Сити Трейд», счетом на оплату № 576 от 14.11.2018г. и платежным поручением №169 от 14.11.2018г.

Кроме того, заинтересованным в реализации объекта рекламирования лицом является ООО «Сити Трейд», услуги которого продвигаются посредством рассматриваемой рекламы, следовательно, указанный хозяйствующий субъект является рекламодателем по определению.

В заседании Комиссии, состоявшемся 09 августа 2019 года, установлено, что автомобили, на которых размещена рассматриваемая реклама АН «Сити Трейд», являются собственностью гр. М<...>.

Имеющийся в материалах дела договор от 28.07.2017г. купли-продажи транспортного средства – ГАЗ 5201, заключенный между гражданами М<...> и М<...>, расторгнут 25 июня 2019 года. В соответствии с паспортом транспортного средства 22 ОМ 567920 собственником транспортного средства – грузовой фургон ГАЗ 5201 является гр. М<...>.

В соответствии с договором купли-продажи транспортного средства от 06.05.2018г. собственником легкового автомобиля марки ГАЗ 21, цвет синий, является также гр. М<...>.

М<...> является заместителем генерального директора ООО «Сити Трейд» согласно приказа № 1 от 01.01.2007г.

Таким образом, М<...> с использованием принадлежащих ему транспортных средств осуществлено распространение рекламы агентства недвижимости «Сити Трейд», в продвижении услуг которого он, будучи заместителем генерального директора Общества, напрямую заинтересован.

Материалы дела указывают, что транспортные средства используются для

продвижения рекламы АН «Сити Трейд» преимущественно в качестве рекламных конструкций.

Признаки нарушения части 2 статьи 20 Федерального закона «О рекламе» в действиях гр. М<...>, связанных с распространением рассматриваемой рекламы, не нашли своего подтверждения.

При установленных обстоятельствах у Комиссии Алтайского краевого УФАС России имеются правовые основания для вывода, что ООО «Сити Трейд» является рекламодателем рекламы, размещенной на автомобилях марки ГАЗ 5201, ГАЗ 21, а гр. М<...> – рекламораспространителем.

Согласно пункту 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, признается ненадлежащей.

Рассматриваемая Комиссией Алтайского краевого УФАС России реклама ООО «Сити Трейд», распространенная с использованием транспортных средств, является ненадлежащей, так как при ее размещении и распространении нарушен установленный частью 2 статьи 20 Федерального закона «О рекламе» запрет на использование транспортных средств исключительно или преимущественно в качестве передвижных рекламных конструкций.

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Использование транспортного средства исключительно или преимущественно в качестве передвижной рекламной конструкции, в том числе переоборудование транспортного средства для распространения рекламы, в результате которого транспортное средство полностью или частично утратило функции, для выполнения которых оно было предназначено, переоборудование кузова транспортного средства с приданием ему вида определенного товара, - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от трех тысяч до пяти тысяч рублей; на должностных лиц - от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - от пятисот тысяч до одного миллиона рублей.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 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,

РЕШИЛА:

1.Признать рекламу «ВНИМАНИЕ! РОЗЫСК!.. Поиск людей, желающих ОБМЕНЯТЬ СТАРУЮ КВАРТИРУ НА НОВУЮ Агентство недвижимости CITY Трейд +7(3852) 99-66-77» и «ВСЕ НОВОСТРОЙКИ В ОДНОМ ОФИСЕ ПОДБОР БЕСПЛАТНО CITY Трейд АГЕНТСТВО НЕДВИЖИМОСТИ тел.: +7(3852) 99-50-06», «CITY Трейд АГЕНТСТВО НЕДВИЖИМОСТИ 99-66-77», «ОБМЕНЯЙ СТАРУЮ КВАРТИРУ НА НОВУЮ +7(3852) 99-66-77 CITY Трейд АГЕНТСТВО НЕДВИЖИМОСТИ», размещенную и распространенную в городе Барнауле с использованием транспортного средства марки ГАЗ 5201,

ненадлежащей, поскольку при ее размещении и распространении нарушен установленный частью 2 статьи 20 Федерального закона «О рекламе» запрет на использование транспортных средств исключительно или преимущественно в качестве передвижных рекламных конструкций.

2.Признать рекламу «CITY ТРЕЙД ЭЛЕКТРОННАЯ РЕГИСТРАЦИЯ МЕЖРЕГИОНАЛЬНЫЕ СДЕЛКИ КОММЕРЧЕСКИЕ ПРОЕКТЫ ИПОТЕКА ON-LINE ВСЕ ВИДЫ НЕДВИЖИМОСТИ 996 677… ОБМЕНЯЙ СТАРУЮ КВАРТИРУ НА НОВУЮ 99-66-77», размещенную и распространенную в городе Барнауле с использованием транспортного средства марки ГАЗ 21, ненадлежащей, поскольку при ее размещении и распространении нарушен установленный частью 2 статьи 20 Федерального закона «О рекламе» запрет на использование транспортных средств исключительно или преимущественно в качестве передвижных рекламных конструкций.

3.Выдать ООО «Сити Трейд» обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4.Выдать гр. М<...> обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

5.Передать материалы дела в ГУ МВД России по Алтайскому краю для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 2 статьи 14.38 КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>