

Б<...> В.С.

с.Мамонтово, 656561

ПАО «МТС»

Мало-Тобольская ул., 25-б

г.Барнаул, 656049

Заявителю

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 022/05/5-301/2020

Решение изготовлено в полном объеме 22 мая 2020 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 № 022/05/5-301/2020 по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту распространения посредством рекламных листовок в подъездах многоквартирных жилых домов, расположенных по адресам: ул. Северо-Западная, д. 29, пр. Калинина, 10, ул. Советская, 9 в городе Барнауле, рекламы ПАО «МТС», в которой усматриваются признаки нарушения части 11 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствие заявителя,

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рекламораспространителя – Б <...> Владимира Сергеевича (извещен надлежащим образом),

в присутствии представителя заинтересованного лица – ПАО «МТС» М<...> по доверенности № 04/2018 от 22.02.2018г.,

УСТАНОВИЛА:

дело № 022/05/5-301/2020 возбуждено по результатам рассмотрения заявления жителя города Барнаула о незаконном размещении в подъездах жилого дома № 29 по улице Северо-Западная в городе Барнауле рекламных листовок компании ПАО «МТС» (вх. №203777 от 26.03.2020г.), а также по факту выявления сотрудниками антимонопольного органа распространения рассматриваемой рекламы в

подъездах жилых домов № 9 по улице Советская и № 10 по пр. Калинина (акты наблюдения №№ 15, 16 от 27.03.2020г.).

Заявитель указал, что материалы размещены в непредназначенных для этого местах (провода, щели дверей, лифтовые и пр.) и в большом количестве, при этом, согласия жильцов дома на размещение данной рекламы получено не было; в случае нарушения законодательства заявитель просит привлечь распространителя к ответственности, а также обязать устранить последствия размещения несанкционированной рекламы.

Антимонопольный орган, изучив содержание представленных заявителем листовок, установил, что посредством их до сведения потребителей (жильцов дома) доведена следующая информация: «МЕСЯЦ НА ТАРИФЕ «ВЕСЬ МТС» В ПОДАРОК! (далее в виде таблицы)

Интернет 100Мбит/с 113 каналов ежемесячная плата 550 руб.;

Интернет 100Мбит/с ежемесячная плата 350 руб.;

142 канала ежемесячная плата 310 руб.;

Интернет 100Мбит/с 142 канала, мобильная связь (безлимитный интернет, минуты/SMS 400/400, на МТС России безлимит) ежемесячная плата 0 руб. (650 руб./мес. со 2-го месяца).

Подключение данных тарифных планов возможно только через агента.

БЕСПЛАТНОЕ подключение: Владимир 8913-246-5776».

Кроме того, сотрудниками антимонопольного органа установлен факт распространения в подъездах жилых домов по проспекту Калинина, 10 и по улице Советская, 9 рекламных листовок аналогичного содержания с изображением в верхней части образа актера Владимира Сычева.

Усмотрев в содержании рассматриваемой рекламы признаки нарушения части 11 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», антимонопольный орган 21 апреля 2020 года возбудил производство по настоящему делу.

Рассмотрение дела назначено на 10 часов 30 минут 21 мая 2020 года.

На заседание Комиссии заявитель, а также рекламораспространитель, в действиях которого усмотрены признаки нарушения законодательства о рекламе, - Б<...> Владимир Сергеевич не явились, о дате, времени и месте рассмотрения дела извещены надлежащим образом.

14 мая 2020 года Б<...> Владимиром Сергеевичем заявлено ходатайство о рассмотрении дела без его участия.

С учетом изложенного, Комиссия Алтайского краевого УФАС России считает возможным рассмотреть дело в отсутствие сторон в данном заседании в порядке пункта 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

14 мая 2020 года Б<...> В.С. представлены пояснения по делу, согласно которым,

Б<...> В.С. в соответствии с договором от 27.05.2019г. оказывает услуги ПАО «МТС» по привлечению потенциальных клиентов среди населения, желающих получать услуги связи, предоставляемые ПАО «МТС» (информирует население об услугах связи и помогает в оформлении договоров). ПАО «МТС», как указывает Б<...> В.С., не предоставляло ему никаких рекламных материалов. В марте текущего года Б<...> В.С. подготовил и распечатал небольшое количество информационных листовок о тарифных планах МТС, указал свой личный контактный номер телефона и разместил данные листовки в подъезде жилых домов, расположенных в городе Барнауле по адресам: ул. Северо-Западная, 29, ул. Советская, 9, пр. Калинина, 10. При размещении указанных листовок Б<...> В.С. согласия у жильцов дома не спрашивал, так как посчитал, раз расклеены листовки других операторов, то и он может сделать тоже самое.

Б<...> В.С. также поясняет, что точное количество изготовленных листовок не помнит, так как не считал. 10 апреля 2020 года Б<...> В.С. был вызван в ПАО «МТС», где ему разъяснили о недопустимости самостоятельного изготовления подобных листовок; в этот же день Б<...> В.С.. все листовки были собраны и уничтожены.

Присутствующий 21 мая 2020 года в заседании Комиссии представитель ПАО «МТС» М<...> пояснил, что ПАО «МТС» никаких рекламных материалов для распространения Б<...> В.С. не выдавало; данную рекламную листовку Б<...> В.С. изготовил самостоятельно, позже он был вызван в ПАО «МТС», где с ним была проведена соответствующая беседа, и было предложено все листовки собрать и уничтожить. После 15 апреля 2020 года менеджер компании, курирующий работу агента Б<...> В.С., проверил факт отсутствия в подъездах жилых домов рассматриваемой рекламы. Кроме того, пояснил, что информация в рекламе о подключении рекламируемых тарифных планов только через агента является недостоверной, так как подключить данные тарифные планы можно и самостоятельно.

Комиссия, исследовав материалы дела, заслушав пояснения представителя заинтересованного лица, пришла к следующим выводам.

Согласно материалам дела, в подъездах многоквартирных жилых домов города Барнаула, расположенных по адресам: ул. Северо-Западная, д. 29, пр. Калинина, 10, ул. Советская, 9, распространены листовки с информацией следующего содержания: «МЕСЯЦ НА ТАРИФЕ «ВСЬ МТС» В ПОДАРОК! (далее в виде таблицы)

Интернет 100Мбит/с 113 каналов ежемесячная плата 550 руб.;

Интернет 100Мбит/с ежемесячная плата 350 руб.;

142 канала ежемесячная плата 310 руб.;

Интернет 100Мбит/с 142 канала, мобильная связь (безлимитный интернет, минуты/SMS 400/400, на МТС России безлимит) ежемесячная плата 0 руб. (650 руб./мес. со 2-го месяца).

Подключение данных тарифных планов возможно только через агента.

БЕСПЛАТНОЕ подключение: Владимир 8913-246-5776».

Комиссией Алтайского краевого УФАС России установлено, что

рекламораспространителем рассматриваемых листовок является гр. Б<...> Владимир Сергеевич – агент ПАО «МТС».

По информации, предоставленной ПАО «МТС», номер телефона 8913-246-5776, указанный в рекламе, выделен гр. Б<...> Владимиру Сергеевичу, который, исходя из содержания рассматриваемых рекламных листовок, является агентом компании «МТС».

Кроме того, согласно документам и материалам, предоставленным ПАО «МТС», между Обществом и гр. Б<...>В.С. заключен договор возмездного оказания услуг от 27.05.2019г., в соответствии с которым Б<...> В.С. оказывает услуги ПАО «МТС» по привлечению потенциальных клиентов среди населения, желающих получать услуги связи, предоставляемые оператором. В рамках заключенного договора Б<...>В.С. осуществляет информирование потенциальных клиентов среди населения, а также содействует в оформлении договора между потенциальным клиентом и ПАО «МТС».

Из представленного ПАО «МТС» объяснения гр. Б<...> В.С., последний самостоятельно изготовил рассматриваемые листовки и разместил их в подъездах многоквартирных жилых домов с целью привлечения клиентов.

ПАО «МТС» также сообщило, что не заказывало изготовление рассматриваемой листовки, соответственно, не заключало договор на ее распространение.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон 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 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.

Распространенная с использованием рассматриваемых листовок информация по своему содержанию и целевой направленности является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к рекламируемым услугам, в частности услугам интернета, ТВ, мобильной связи, формирует и поддерживает интерес к указанным объектам рекламирования и

способствует продвижению их на рынке.

Закон о рекламе обязывает формировать у потребителя правильное (достоверное) представление об объекте рекламирования и предъявляет общие требования к рекламе: «Реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются».

В соответствии с частью 11 статьи 5 Закона о рекламе при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации

Согласно части 4 статьи 36 Жилищного кодекса РФ, по решению собственников помещений в многоквартирном доме, принятому на общем собрании таких собственников, объекты общего имущества в многоквартирном доме могут быть переданы в пользование иным лицам в случае, если это не нарушает права и законные интересы граждан и юридических лиц.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 36 Жилищного кодекса РФ собственникам помещений в многоквартирном доме принадлежит на праве общей долевой собственности общее имущество в многоквартирном доме, в частности помещения в данном доме, не являющиеся частями квартир и предназначенные для обслуживания более одного помещения в данном доме, в том числе межквартирные лестничные площадки, лестницы, лифты, лифтовые и иные шахты, коридоры, технические этажи, чердаки, подвалы, в которых имеются инженерные коммуникации, иное обслуживающее более одного помещения в данном доме оборудование (технические подвалы).

В связи с изложенным, при размещении рекламы (рекламных листовок) на общем имуществе жилого дома необходимо получение согласия собственников помещений.

На размещение и распространение в подъездах жилого дома № 29 по улице Северо-Западная рассматриваемой рекламы, как указывает заявитель, собственники помещений согласия не давали, что указывает на нарушение требований части 11 статьи 5 Закона о рекламе при распространении гр. Б<...> В.С. рассматриваемой рекламы.

Кроме того, по информации, предоставленной МУП «УК Смарт», осуществляющим управление многоквартирными домами, расположенными по адресам: ул. Советская, 9, пр. Калинина, 10 в городе Барнауле, жители домов по вышеуказанным адресам в адрес управляющей компании протоколы общего собрания собственников помещений о принятии решения на размещение рассматриваемой рекламы на общем имуществе не предоставляли, следовательно, согласия на размещение рекламы не давали.

Учитывая пояснения представителя ПАО «МТС» о том, что подключение рекламируемых тарифов оператора связи возможно как через агента, так и самостоятельно абонентами, Комиссия приходит к выводу, что размещенная в рекламе фраза «Подключение данных тарифных планов возможно только через агента» является недостоверной, следовательно, реклама распространена с

нарушением пункта 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно пункту 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

Нарушение физическими или юридическими лицами законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 5 закона, несет рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования или содержания рекламы лицо. За нарушение требований, указанных в частях 6, 7 настоящей статьи Закона, в случае если будет доказано, что нарушение произошло по его вине, несет рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Гражданин Б<...> Владимир Сергеевич является как рекламодателем рассматриваемых рекламных листовок, в силу того, что им непосредственно осуществлено распространение рекламы по подъездам многоквартирных жилых домов, так и рекламопроизводителем, поскольку самостоятельно разработал и распечатал рассматриваемые рекламные листовки.

Таким образом, Комиссией Алтайского краевого УФАС России установлено и материалами дела подтверждается, что изготовление и распространение в подъездах многоквартирных жилых домов, расположенных в городе Барнауле по адресам: ул. Северо-Западная, 29, ул. Советская, 9, пр. Калинина, 10 рекламных листовок с информацией: «МЕСЯЦ НА ТАРИФЕ «ВСЬ МТС» В ПОДАРОК! Интернет 100Мбит/с 113 каналов ежемесячная плата 550 руб.; Интернет 100Мбит/с ежемесячная плата 350 руб.; 142 канала ежемесячная плата 310 руб.; Интернет 100Мбит/с 142 канала, мобильная связь (безлимитный интернет, минуты/SMS 400/400, на МТС России безлимит) ежемесячная плата 0 руб. (650 руб./мес. со 2-го месяца). Подключение данных тарифных планов возможно только через агента. БЕСПЛАТНОЕ подключение: Владимир 8913-246-5776» осуществлено гр. Б<...> Владимиром Сергеевичем самостоятельно.

Согласно части 2 статьи 33 Закона о рекламе, антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламодателям, рекламопроизводителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Комиссия отклоняет представленные 14 мая 2020 года в антимонопольный орган в качестве доказательств устранения допущенного нарушения письменные пояснения Б<...> Владимира Сергеевича, поскольку 15 мая 2020 года сотрудником антимонопольного органа был установлен факт распространения в подъезде жилого дома по адресу: пр.Калинина, 10 в городе Барнауле посредством листовки рассматриваемой рекламы видоизмененного содержания «МЕСЯЦ БЕСПЛАТНО НА ТАРИФАХ СО СВЯЗЬЮ!...БЕСПЛАТНОЕ подключение: Владимир 8913-246-5776» с использованием образа актера Владимира Сычева.

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

При этом Комиссия Алтайского краевого УФАС России отмечает, что статьей 38 Закона о рекламе дифференцирована ответственность рекламоделателя, рекламопроизводителя, рекламораспространителя за нарушение требований законодательства Российской Федерации о рекламе. Вместе с тем, указанная статья не возлагает на субъектов рекламной деятельности ответственности за нарушение требований части 11 статьи 5 Закона о рекламе, что делает не возможным привлечение к административной ответственности за нарушение данной нормы.

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 «МЕСЯЦ НА ТАРИФЕ «ВСЬ МТС» В ПОДАРОК! Интернет 100Мбит/с 113 каналов ежемесячная плата 550 руб.; Интернет 100Мбит/с ежемесячная плата 350 руб.; 142 канала ежемесячная плата 310 руб.; Интернет 100Мбит/с 142 канала, мобильная связь (безлимитный интернет, минуты/SMS 400/400, на МТС России безлимит) ежемесячная плата 0 руб. (650 руб./мес. со 2-го месяца). Подключение данных тарифных планов возможно только через агента. БЕСПЛАТНОЕ подключение: Владимир 8913-246-5776», распространенную посредством рекламных листовок в подъездах многоквартирных жилых домов, расположенных в городе Барнауле по адресам: ул. Северо-Западная, 29, ул. Советская, 9, пр. Калинина, 10, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушены требования пункта 4 части 3 статьи 5, части 11 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать гр. Б<...> Владимиру Сергеевичу обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

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

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>