

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 067/05/5-62/2019

«23» июля 2019 года г. Смоленск

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

председатель Комиссии: <...>;

заместитель председателя Комиссии <...>;

члены Комиссии: <...>;

рассмотрев дело № 067/05/5-62/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту самовольного распространения рекламы в подъезде № <...>, многоквартирного жилого дома по адресу: <...>,

в присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – «Л» (адрес регистрации: г. Смоленск),

заявитель П. (адрес регистрации: г. Смоленск) либо его представитель, не явились, извещены о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

в Смоленское УФАС России 11.03.2019 по электронной почте поступило обращение П. от 08.03.2019, (перенаправлено ФАС России для рассмотрения по существу), в котором сообщается о том, что в подъезде № <...> жилого многоквартирного дома по адресу: <...>, самовольно размещена реклама следующего содержания:

«Ремонт стиральных машин. Тел. <...>».

П. в своем обращении указывает, что в лифте подъезда и в самом подъезде три информационных стенда, которые установлены с согласия жильцов и совета дома. Данные стенды изготовлены и размещены за собственные средства и используются для донесения различной информации до жильцов подъезда путём размещения на них информационных листовок. Так же, на определённых условиях жильцами дома дано разрешение на использование двух «карманов» для рекламы интернет провайдеру «Маннет». Иных договоров между жильцами и какими-нибудь организациями или лицами не заключалось. Указанная реклама была размещена в «кармане» информационного щита, расположенного в лифте подъезда, таким образом, что перекрывала другую важную информацию. В виду того, что листовка отличается от формата А-4 и была помещена в нижнюю часть рекламного кармана, изъять её без повреждения «кармана» не представляется возможным. Такая же реклама размещена на почтовых ящиках кв. <...>, путём приклеивания клеящим составом к корпусу почтового ящика, тем самым нанося вред общему имуществу жителей <...> подъезда. Данную ситуацию П. пытался решить путем устных переговоров с лицом, рекламирующим услуги. П. ответили, что реклама будет удалена, но обещание не было исполнено. Заявитель в своем обращении просит, Смоленское УФАС России принять соответствующие меры и привлечь рекламодателя к ответственности. К обращению были приложены фотографии.

Согласно статье 4 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»)» отношения, возникающие в процессе производства, размещения и распространения рекламы, регулируются данным законом, а также иными федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, принятыми в соответствии с названным законом.

Согласно статье 3 Закон «О рекламе»: «Реклама - информация, распространяемая 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. Объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, на привлечение внимания к которым направлена реклама. Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот».

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникшего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации как предназначенность для неопределенного круга лиц означает отсутствие в рекламе указания о неком лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Указанная информация является рекламой, так как предназначена для неопределенного круга лиц и круг лиц не может быть заранее определен в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, направлена на привлечение внимания, формирование и поддержание интереса к услугам по ремонту стиральных машин, способствует продвижению данных услуг на рынке.

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 ч. 4 ст. 36 Жилищного кодекса Российской Федерации (далее - ЖК 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 ЖК 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).

Согласно части 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Таким образом, самовольное размещение в лифте подъезда и в самом подъезде № <...> многоквартирного дома, расположенного по адресу: <...>, рекламы «Ремонт стиральных машин <...>» путём приклеивания клеящим составом к корпусу почтового ящика и на информационном щите, является нарушением требований, установленных частью 4 статьи 36 ЖК РФ, что указывает на признаки части 11 статьи 5 Закона «О рекламе».

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона «О рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно статье 3 Закона «О рекламе»: «рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств».

Согласно письму ООО «М» от 15.04.2019 № 2670.00/108-19, указанный в тексте рекламы номер телефона <...>, закреплён за физическим лицом (абонентом Смоленского филиала ООО «М») – «Л» (адрес регистрации: г. Смоленск).

Смоленским УФАС России 08.05.2019 в отношении «Л» было вынесено Определение о возбуждении дела № 067/05/5-62/2019 по признакам нарушения части 11 статьи 5 Закона «О рекламе». В указанном Определении рассмотрение дела назначено на 31.05.2019.

На рассмотрении дела «Л» пояснил, что он изготовлением и расклейкой указанной рекламы о ремонте стиральных машин, а также ремонтом стиральных машин, не занимается. Номер телефона возможно и зарегистрирован на него, но он не помнит, так он является абонентом многих телефонных номеров, а номер <...> им не используется. По мнению «Л» номер телефона, указанный в рекламе, мог быть использован, например, прежним абонентом.

Таким образом, «Л» утверждает, что он не является лицом, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

Определением Комиссии Смоленского УФАС России от 31.05.2019 рассмотрение дела № 067/05/5-62/2019 было продлено до 07.08.2019. Рассмотрение дела было назначено к рассмотрению на 03.07.2019. Данное Определение было направлено «Л» заказным письмом и заявителю П. на указанный в обращении адрес электронной почты.

Смоленский филиал ООО «М» по поручению ООО «М», в ответ на запрос Смоленского УФАС России от 17.06.2019 исх. № 2021/04, сообщил, что абонентский номер <...> (указанный в тексте рекламы) с 23.04.2015 по настоящее время находится в пользовании «Л», на основании договора об оказании услуг связи.

03.07.2019 на рассмотрение дела «Л» и заявитель П., либо их представители в

Смоленское УФАС России не явились. Документы, свидетельствующие о надлежащем извещении «Л» о времени и месте рассмотрения дела отсутствуют.

Должностным лицом Смоленского УФАС России 03.07.2019 был осуществлён звонок на номер телефона <...>, указанный в тексте рекламы и установлено следующее. По данному номеру телефона, можно вызвать мастера по ремонту стиральных машин на дом. Контактным лицом является – «М».

Определением Комиссии Смоленского УФАС России от 05.07.2019 рассмотрение дела № 067/05/5-62/2019 было отложено и назначено к рассмотрению на 23.07.2019. Данное Определение было направлено «Л» заказным письмом и заявителю П. на указанный в обращении адрес электронной почты.

На рассмотрении дела «Л» своей вины не признал. Так же «Л» не было представлено доказательств того, что номер телефона <...> в настоящее время им не используется, либо передан третьему лицу.

Исследовав материалы дела № 067/05/5-62/2019, и выслушав доводы «Л», Комиссия Смоленского УФАС России пришла к выводу, о необходимости признать рекламу: «Ремонт стиральных машин. <...>», по средствам самовольного размещения в «кармане» на информационном стенде и самовольной расклейки на почтовых ящиках квартир <...> в подъезде № <...> по адресу: <...>, ненадлежащей, так как нарушает требования, установленные частью 4 статьи 36 ЖК РФ, что является нарушением части 11 статьи 5 Закона «О рекламе».

Из материалов дела № 067/05/5-62/2019 следует, что «Л» занимается ремонтом стиральных машин на дому и таким образом, является рекламодателем указанной рекламы. Распространяется данная реклама в его интересах.

Согласно части 1 и части 3 статьи 36 Закона «О рекламе» антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, принимает по результатам рассмотрения таких дел решения и выдаёт предписания, предусмотренные настоящим Федеральным законом. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдаётся на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей и должно содержать указание о прекращении её распространения.

Документов свидетельствующих о прекращении распространения рекламы Комиссии Смоленского УФАС России представлено не было.

Согласно части 4 статьи 38 Закона «О рекламе»: «Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях».

Статьёй 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность за нарушение Закона «О рекламе».

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 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 ненадлежащей рекламу: «Ремонт стиральных машин. Тел. <...>», самовольно размещаемую в подъезде жилого многоквартирного дома по адресу: <...>, поскольку в ней нарушены требования части 11 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О Рекламе».

2. Выдать «А» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Смоленского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «01» августа 2019 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии: _____ <...>

Заместитель

председателя Комиссии: _____ <...>

Члены Комиссии: _____ <...>