

РЕШЕНИЕ № 96/19

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

председатель Комиссии – <....>,

члены Комиссии: <....>; <....>;

рассмотрев дело № 3-00-148/38—18 возбужденное по признакам нарушения требований, установленных ч. 2 ст. 20 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ по факту распространения на транспортном средстве в виде прицепа, расположенного по адресу: г. Иркутск, ул Маяковского, рядом с домом № 19, рекламы следующего содержания: «999-*** квартиры от 1179000. Жилой комплекс ALMA MATER. Рассрочка 0% до 2-х лет. Застройщик ООО «ФСК Родные берега» Разрешение на строительство № 38-ru38303000-***-20**. Проектная декларация на сайте: www.rodnoy-bereg.ru/alma_project_docs/. Частная собственность 650-***. Внимание транспортное средство находится под охраной и видеонаблюдением»,

в присутствии представителя ООО «ФСК Родные берега» <....>,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области поступило заявление от гр-ки А. по факту незаконной эксплуатации транспортного средства в виде прицепа в качестве рекламной конструкции, на которой размещена реклама следующего содержания: «999-*** квартиры от 1179000. Жилой комплекс ALMA MATER. Рассрочка 0% до 2-х лет. Застройщик ООО «ФСК Родные берега» Разрешение на строительство № 38-ru38303000-***-20**. Проектная декларация на сайте: www.rodnoy-bereg.ru/alma_project_docs/», нарушающая требования ФЗ «О рекламе». К заявлению приложены фотографии прицепа.

В указанном заявлении гр-ка А. указала, что 05 октября 2018г. в г. Иркутске, по адресу: ул Маяковского, рядом с домом № 19, ей была обнаружена привлекающая внимание реклама, которая занимает парковочное место, предназначенное для частных автомобилей, и закрывает водителям обзор, способствуя созданию аварийных ситуаций, следующего содержания: «999-*** квартиры от 1179000. Жилой комплекс ALMA MATER. Рассрочка 0% до 2-х лет. Застройщик ООО «ФСК Родные берега» Разрешение на строительство № 38-ru38303000-***-20**. Проектная декларация на сайте: www.rodnoy-bereg.ru/alma_project_docs/».

В соответствии со ст. 3 Федерального закона РФ «О рекламе» от 13.03.2006г № 38-ФЗ **реклама** - 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; **объект рекламирования** - товар, 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.

В соответствии с частью 2 статьи 20 Закона "О рекламе" 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, запрещается.

В связи с тем, что указанная реклама содержит признаки нарушения требований ч. 2 ст. 20 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ Иркутским УФАС России, 09.11.2018 г. возбуждено дело № 3-00-148/38--18. Лицами, участвующими в деле признаны: рекламодаделец — ООО «ФСК Родные берега», рекламодатель — П.; заявитель — А.

Порядок возбуждения и рассмотрения данной категории дел определен Правилами рассмотрения антимонопольным органом, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации № 508 от 17.08.2006 г.

Иркутским УФАС России направлен запрос (исх. № 4663/18 от 15.10.2018г.) в УГИБДД ГУ МВД России о предоставлении информации о том, кто является владельцем транспортного средства в виде прицепа с г/н МХ 57** ** RUS.

23.10.2018г. в адрес Управления поступили письменные пояснения от УГИБДД ГУ МВД России, в соответствии с которыми прицеп к легковому автомобилю АЛК 71***, 2016г. выпуска с регистрационным знаком МХ 57** ** зарегистрирован за гр-м П.

В соответствии с ч. 6 ст. 38 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ, ответственность за нарушение ч. 7 ст. 5, ст. 9 ФЗ «О рекламе» несет рекламодаделец.

Согласно ч. 6 и ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение ст. 9 несет рекламодаделец и рекламодатель.

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (п. 5 ст. 3 ФЗ «О рекламе»).

Рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе»).

Из представленных документов, установлено, что рекламоделем указанной рекламы является ООО «ФСК Родные берега», рекламодателем - П.

03.12.2018г. В Иркутское УФАС России поступили письменные пояснения ООО ФСК «Родные берега» (вх. № 17390/18), в соответствии с которыми Общество указало, что в гражданско-правовых отношениях с гр-м П. не состоит, договоры на размещение рекламы на транспортном средстве, принадлежащем гр-ну П. не заключало, соответственно Общество не является рекламоделем указанной рекламы и не использует транспортное средство в виде прицепа, принадлежащего гр-ну П., в качестве рекламной конструкции. У Общества отсутствует информация о том, на каком основании на транспортном средстве, принадлежащем гр-ну П. размещена реклама ООО «ФСК Родные берега».

Согласно письменным пояснениям гр-на П. (вх. № 17480/18 от 04.12.2018г.), гр-н П. имеет транспортное средство и прицеп автомобильный, идентификационный номер (VIN) XDD714312G00****, гос. Рег. Знак МХ57** **, что подтверждается паспортом ТС 24 ** 852***, выданным 20.12.2016г. МРЭО ГИБДД МУ МВД России Красноярское и свидетельством о регистрации сер. 24**№ 031***. Транспортное средство гр-на П. является полностью работоспособным и передвигается по дорогам общего пользования в соответствии с целями, для которых оно предназначено (перевозка грузов). ТС не переоборудовано для придания вида определенного товара и не утратило ни полностью, ни частично функций, для выполнения которых предназначено, а также не используется исключительно или преимущественно в качестве передвижной рекламной конструкции. все элементы ТС произведены заводом изготовителем и являются его неотъемлемой частью. Гр-н П. не имеет записи в ЕГРЮЛ и свидетельства о постановке на учет в налоговом органе, т.к. не ведет никакой предпринимательской деятельности. Кроме того, не имеет никаких договоров с организациями и каких-либо платежных документов по оплате услуг, т.к. никаких услуг он не предоставляет. Для защиты ТС от атмосферных осадков используется тент из бывшей в

употреблении баннерной ткани. Применение этого материала в данном случае не преследует рекламных и каких-либо других информационных целей. Все изображения, логотипы и контактные данные носят случайный характер и не являются актуальной информацией так как данная ткань приобретена гр-ом П. в свободной продаже, по собственной инициативе, как «Бывший в употреблении и не пригодный для дальнейшего использования по назначению материал». Всё это не создает никаких трудностей при управлении ТС, не ограничивают обзор водителя и никаким другим образом не препятствуют использованию ТС по назначению. Кроме того, необходимо отметить, что в любом случае размещение рекламы на ТС разрешено ст. 20 закона № 38-ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006. Идентифицировать ТС гр-на П. именно как «Транспортное средство», а не как «Рекламную конструкцию» не представляет никакого труда. Вещь материального мира можно отнести к определенной группе вещей на основании выявления (с помощью обычного визуального осмотра) постоянных (перманентно присущих) признаков. И уже на основании принадлежности вещи к той или иной группе, на вещь распространяется определенный комплекс нормативно правового регулирования. В данном случае, ТС перманентно имеет все признаки, присущие транспортным средствам, а именно: шасси (колеса), кузов, установленные государственные регистрационные знаки, на раме имеется «выбитый» на заводе идентификационный номер <...> ТС находится в идеальном состоянии, чистое и ухоженное. ТС зарегистрировано в установленном порядке. Имеется ПАСПОРТ ТРАНСПОРТНОГО СРЕДСТВА - документ государственного образца, в котором перечисляются признаки ТС (Приложение N 2 к приказу МВД РФ, Министерства промышленности и энергетики РФ и Минэкономразвития РФ от 23 июня 2005 г. N 496/192/134 «Об утверждении Положения о паспортах транспортных средств и паспортах шасси транспортных средств»). Кроме того, нет никаких оснований утверждать, что ТС используется не по назначению. Фото погрузки груза в ТС через распашные двери и его перевозки по Дорогам общего пользования, в должной мере доказывает, что ТС не утратило ни полностью, ни частично функций, для которых предназначено и используется в соответствии с целями, для которого оно было создано. Перевозка грузов указанным ТС осуществляется регулярно, и гр-н П. не обязан об этом никого оповещать или как-то это фиксировать. На основании статьи 35 Конституции РФ право частной собственности охраняется законом. Каждый вправе иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им. Парковка указанного ТС осуществляется без нарушения ПДД, в местах, где остановка и стоянка не запрещены и не имеют временных ограничений. В данном случае ТС гр-на П. припарковано на специально оборудованной для этого стоянке (парковочном месте), которое может занять любой гражданин РФ. ТС никак не выступает за ее пределы и соответственно никаких образом не может закрывать обзор водителям и способствовать созданию аварийных ситуаций. Не логично утверждать о каких-либо нарушениях, апеллируя чьим-то мнение. На место моего ТС может припарковаться любой, а/м, в т.ч. заявителя, не нарушив при этом никаких правил. Периодическая стоянка ТС в ожидании формирования заказа на перевозку груза на данной стоянке обусловлена близостью расположения моего места проживания и технической возможностью данного места вести видеонаблюдение за ТС, чтобы исключить его утрату или повреждение, а также хищение находящегося в нем имущества. Гр-ом П. представлены фотографии, на которых видно что это транспортное средство используется в качестве прицепа для погрузки автомобильных колес.

Дело назначено к рассмотрению на 07 декабря 2018года.

Иркутским УФАС России направлен запрос (исх. № 5096/18) ООО «Т2 Мобайл» о предоставлении информации о том, кто является владельцем абонентского номера 83952650***, который указан в рекламе.

По данному запросу ООО «Т2 Мобайл» представлены письменные пояснения, согласно которым абонентский номер <...> *** закреплен за П.

Также Иркутским УФАС России направлен запрос (исх. № 5095/18) ПАО «МТС» о предоставлении информации о том, кто является владельцем абонентского номера 83952999***, указанного в рекламе.

В соответствии с письменными пояснениями ПАО «МТС», абонентский номер <...> *** зарегистрирован с 02.09.2016г. на П.

В ходе рассмотрения дела у Комиссии Иркутского УФАС России возникла необходимость привлечь П. в качестве рекламодателя, П. в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемой рекламе.

В адрес Управления поступили письменные пояснения от гр-ки П. (вх. № 18629/18 от 24.12.2018г.). Согласно данным пояснениям, П. не является рекламодателем, рекламопроизводителем, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы. Договоры на размещение рекламы П. ни с кем не заключала, не утверждала макет рекламы. Какие-либо платежные документы по оплате рекламы у П. отсутствуют. П. Является работником ООО «ФСК Родные берега» в должности менеджера. В ее трудовые обязанности входит ведение переговоров с клиентами, техническая работа. П. не является руководителем ООО «ФСК Родные берега» и не обладает полномочиями по заключению от имени Общества договоров. Также в должностные обязанности гр-ки П. не входит работа, связанная с рекламой. П. не имеет полномочий по проведению платежей от имени работодателя, в том числе по оплате за рекламу. Телефонный номер <...> *** является личным номером П., который она использует для переговоров с клиентами при исполнении трудовых обязанностей, а также для личных нужд. П. никому и никогда не давала согласия на размещение данного номера в рекламных целях.

К письменным пояснением П. Приложен трудовой договор № 1 от 09.01.2018г., заключенный между Работодателем ООО ФСК «Родные берега» и Работником П. Данный договор регулирует трудовые отношения между работодателем и работником и иные непосредственно связанные с ними отношения, в соответствии с условиями договора.

24.12.2018г. В Иркутское УФАС России поступили письменные пояснения ООО ФСК «Родные берега» (вх. № 18627/18), в соответствии с которыми Общество пояснило что в трудовых или гражданско-правовых отношениях с гр-м П. Общество не состоит. Договоры на изготовление или распространение рекламы между ООО ФСК «Родные берега» и П. не заключались. Абонентский номер <...> *** не принадлежит Обществу и не используется Обществом. Владельцем абонентского номера 83952999*** Общество не является. Указанный номер принадлежит П. Между ООО ФСК «Родные берега» и П. заключен трудовой договор на выполнение трудовых обязанностей менеджера.

Определением № 3383/18 от 27.12.2018г. дело № 3-00-148/38—18 отложено. Комиссией Иркутского УФАС России у ООО ФСК «Родные берега» запрошена информация о местах распространения рекламы Общества по г. Иркутску, в период с октября 2018г. по настоящее время. Дело назначено к рассмотрению на 24.01.2019г.

24.01.2019г. Представить ООО ФСК «Родные берега» *** полностью поддержал ранее изложенную Обществом позицию, добавив лишь то, что между ООО ФСК «Родные берега» и П., П. отсутствуют договоры купли-продажи жилых помещений.

От П. письменных пояснений в Иркутское УФАС России не представлено.

Комиссия Иркутского УФАС России исследовав все имеющиеся материалы по делу № 3-00-148/38—18 приходит к следующим выводам.

Согласно Письму ФАС России от 02.05.2012 № АК/13623 "О рекламе на транспортных средствах и квалификации информации, размещенной на сайте" запрещается использование транспортных средств только для целей распространения рекламы (исключительно в целях рекламной конструкции), а также преимущественно для данных целей, однако с сохранением возможности его использования для иных изначальных целей.

Под указанный запрет подпадает использование транспортного средства, основным

предназначением которого является распространение рекламы (в том числе создание транспортного средства в виде определенного товара), а также переоборудование транспортного средства с частичной утратой тех функций, для выполнения которых оно было создано изначально.

Кроме того, к преимущественному использованию транспортного средства в качестве рекламной конструкции можно отнести случаи, когда транспортное средство, на котором размещена реклама, в течение длительного времени стоит на одном месте без передвижения.

При этом оценку длительности размещения транспортного средства на одном месте для целей части 2 статьи 20 Закона "О рекламе" следует проводить исходя из разумности срока стоянки транспортного средства, а также с учетом места размещения транспортного средства.

В силу положения 1 Постановления Правительства РФ от 23.10.1993 № 1090 «О Правилах дорожного движения», **прицеп** - транспортное средство, не оборудованное двигателем и предназначенное для движения в составе с механическим транспортным средством. Термин распространяется также на полуприцепы и прицепы-ропуски.

Информация, распространяемая на транспортном средстве в виде прицепа следующего содержания: «999-*** квартиры от 1179000. Жилой комплекс ALMA MATER. Рассрочка 0% до 2-х лет. Застройщик ООО «ФСК Родные берега» Разрешение на строительство № 38-гп38303000-***-20**. Проектная декларация на сайте: www.rodnoy-bereg.ru/alma_project_docs/. Квартиры, офисы, парковки», имеет все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера.

07.12.2018г. сотрудниками антимонопольного органа был совершен выезд на место распространения рекламы, расположенной по адресу: г. Иркутск, ул. Маяковского, в районе дома № 19. Комиссией Иркутского УФАС России зафиксировано, что транспортное средство в виде прицепа, на котором размещена реклама жилого комплекса «ALMA MATER» с государственным номером МХ 57** **RUS отсутствует.

Комиссией Иркутского УФАС России изучены документы ООО ФСК «Родные берега» (вх. № 744/19 от 23.01.2019г.) о всех заключенных договоров на распространение рекламно-информационных материалов наружной рекламы. Комиссией установлено, что реклама ООО ФСК «Родные берега» расположена по следующим адресам: ул. Коммунистическая, 49 (район Новейшего моста), ул. Лермонтова- ул. Шмидта (ост. Шмидта), ул. 2-я Железнодорожная, 32 ,ул. Боткина, ул. Джамбула, ул. 3 Июля.

Документов, подтверждающих факт распространения рекламы ООО ФСК «Родные берега», по адресу: г. Иркутск, ул. Маяковского, в районе дома № 19, в материалах дела отсутствует.

Таким образом, в действиях ООО ФСК «Родные берега» отсутствует нарушение ч. 2 ст. 20 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ.

Также в действиях П. антимонопольным органом не усмотрено нарушения ч. 2 ст. 20 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ.

Поскольку гр-м П. приобретена баннерная ткань для защиты транспортного средства в виде прицепа от атмосферных осадков, и он самостоятельно разместил ее на своем транспортном средстве, Комиссия Иркутского УФАС России пришла к выводу о наличии в действиях П. как рекламодателя и рекламораспространителя нарушения ч. 2 ст. 20 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ.

В соответствии с ч. 4 ст. 38 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ, нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями

законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с п.44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Поскольку реклама на транспортном средстве в виде прицепа (г/н МХ 57** ** RUS), расположенного по адресу: г. Иркутск, ул Маяковского, в районе дома № 19, следующего содержания: «999-*** квартиры от 1179000. Жилой комплекс ALMA MATER. Рассрочка 0% до 2-х лет. Застройщик ООО «ФСК Родные берега» Разрешение на строительство № 38-ру38303000-***-20**. Проектная декларация на сайте: www.rodnoy-bereg.ru/alma_project_docs/. Частная собственность 650-***. Внимание транспортное средство находится под охраной и видеонаблюдением» не распространяется. Комиссия определила целесообразным не выдавать предписание П.

На основании части 1 пункта 2 статьи 33, части 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 ненадлежащей рекламу, распространенную в октябре 2018г. на транспортном средстве в виде прицепа (г/н МХ 57** ** RUS), расположенного по адресу: г. Иркутск, ул Маяковского, в районе дома № 19, следующего содержания: «999-*** квартиры от 1179000. Жилой комплекс ALMA MATER. Рассрочка 0% до 2-х лет. Застройщик ООО «ФСК Родные берега» Разрешение на строительство № 38-ру38303000-***-20**. Проектная декларация на сайте: www.rodnoy-bereg.ru/alma_project_docs/. Частная собственность 650-***. Внимание транспортное средство находится под охраной и видеонаблюдением», в связи с нарушением требований ч. 2 ст. 20 Федерального закона «О рекламе», поскольку запрещается 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.

2. Прекратить рассмотрение дела № 3-00-148/38—18 от 09.11.2018г. в отношении ООО ФСК «Родные берега»;
3. Прекратить рассмотрение дела № 3-00-148/38—18 от 09.11.2018г. в отношении П.;
4. Предписание П. не выдавать.
5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу ГУ МВД России по Иркутской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 2 статьи 14.38 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в течение 3-х месяцев со дня его принятия.