

РЕШЕНИЕ

16 февраля 2017 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя – начальник отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;

члены Комиссии: <...> – специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;

<...> – специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело № 60-08/2016, возбужденное по факту размещения информации физического лица о реализации транспортных средств автосалоном «Апекс», размещенной на рекламных конструкциях в городе Магнитогорске с нарушением требований части 2 статьи 19 Федерального закона «О рекламе»

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Челябинское УФАС России) поступило заявление ООО «Апекс» о размещении в городе Магнитогорске с использованием рекламных конструкций ненадлежащей рекламы по следующим адресам:

1) перекресток ул. Советская-ул. Галиуллина д.3. В рекламе присутствует изображение автомобиля марки «Рейндж Ровер Эвок» и тыквы со сведениями «Окунись в сказку, купи Range Rover Evogue и через 37 000 км твоя карета превратиться в тыкву. С любовью «Апекс»;

2) ул. Карла Маркса, д. 74, возле продовольственного рынка. В рекламе присутствует изображение автомобиля марки «Рейндж Ровер Эвок» со сведениями «Хочешь купить Evogue? Купи двух ослов! С любовью «Апекс»;

3) перекресток ул. Советская и ул. Оренбургская, д. 2. В рекламе присутствует изображение автомобиля марки «Рейндж Ровер Эвок», который тянут два осла и сведения «Хочешь купить Evogue? Купи двух ослов! С любовью «Апекс»;

4) напротив дома по ул. Сталеваров, д. 28 (пр. Ленина, д. 95). В рекламе

присутствует изображение автомобиля марки «Рейндж Ровер Эвок» со сведениями

В заявлении указано, что ООО «Апекс» является официальным дилером компании «JAGUAR LAND ROVER» на основании дилерского договора о продаже и обслуживании от 01.04.2012, заключенного с ООО «Ягуар Ленд Ровер», уполномоченным дистрибьютером автомобилей марок «Jaguar» и «Land Rover» на территории Российской Федерации. 04 июля и 27 июля 2016 года ООО «Апекс» стало известно, что на рекламных конструкциях ООО «Форест» и ООО «Рекарт» в городе Магнитогорске размещена реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о характеристиках автомобиля марки «Range Rover Evoque» (далее также «Рейндж Ровер Эвок»), в частности о превращении указанного автомобиля в тыкву через 37 000 км, о мощности автомобиля равной силе двух ослов. Заявитель считает, что указанная реклама порочит деловую репутацию, как ООО «Апекс», так и производителя автомобилей марок «Jaguar» и «Land Rover», его дистрибьютера ООО «Ягуар Ленд Ровер». По мнению заявителя, реклама размещена по заказу гр. <...> (г. Магнитогорск).

Администрация города Магнитогорска по запросу Челябинского УФАС России письмом вх. № 10185 от 25.07.2016 представило фотоматериалы с фиксацией рекламы, ссылки на которую содержатся в заявлении ООО «Апекс».

ООО «Форэст» в письме вх. № 9990 от 22.07.2016 сообщило о том, что рекламные конструкции по адресам: г. Магнитогорск, ул. Советская-Галиулина 1; ул. К.Маркса, 74; ул. Советская-Оренбургская передало в аренду по договору № 260 от 01.06.2016 между ООО «Форэст» и ООО «ПроектСтрой».

В силу пункта 1.1. договора № 260 от 01.06.2016 между ООО «Форэст» и ООО «ПроектСтрой» арендодатель сдает, а Арендатор принимает в аренду стороны рекламных конструкций, расположенные по адресам, указанным в приложении к договору. Из приложения № 1 к договору следует, что срок аренды с 01.07.2016 по 31.07.2016.

От ООО «РекАрт» поступило сопроводительное письмо вх. № 11691 от 25.08.2016 с договором аренды рекламной поверхности № 09-16 от 06 июля 2016 года, заключенным между ООО «РекАрт» и ООО «ПроектСтрой». В силу пункта 2.1. договора Арендодатель обязуется представить Арендатору-рекламораспространителю за плату во временное пользование 1 сторону (призму) призматрона, расположенного на рекламной конструкции по адресу: г. Магнитогорск, пр. Ленина, напротив дома № 95. Согласно пункту 8.1. данного договора срок действия договора до 08.08.2016.

От ООО «ПроектСтрой» запрошенные Челябинским УФАС России сведения о рекламодателе рекламы не поступили. По информации, полученной специалистами отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией при звонке на номер телефона 8-912-***-**-48, указанный в сети Интернет в качестве контактного номера общества, ООО «ПроектСтрой» в настоящее время какую-либо деятельность не ведет.

ООО «Апекс» письмах вх. № 15169 от 02.11.2016, вх. № 15612 от 14.11.2016 указало о новых фактах размещения ненадлежащей рекламы, порочащей деловую репутацию заявителя, а именно:

01 ноября 2016 года в городе Магнитогорске по адресу: ул. Советская, д. 161 следующего содержания: «Хочешь, чтобы тебя обманули, но не знаешь как!? Тогда обращай в Шмапекс!!!! Особый подход к каждому клиенту! Работникам комбината скидки! www.verdover.arx-caps.ru» и образ человека; «Шмиселёв! Сил нет, тягать ведроверы! Выдели еще пару ослов!» и изображение ослов; «Зима близко. Меняй ослов на оленей. С любовью Шмапекс» и изображение оленей и саней;

09 ноября 2016 года в городе Магнитогорске по адресам: ул. Советская-Галиуллина, д.1; пр. Карла Маркса, д. 74 со сведениями: «А ты купил лажвер?» и изображения ослов; «Новая услуга. Ослиный эвакуатор. Круглосуточно!!! Обращайтесь в шмапекс!».

ООО «Форэст» по факту размещения информации 01 ноября 2016 года в городе Магнитогорске по адресу: ул. Советская, д. 161 и 09 ноября 2016 года в городе Магнитогорске по адресам: ул. Советская - Галиуллина, д.1; пр. Карла Маркса, д. 74 пояснений не представило.

Изучение материалов приводит к следующим выводам.

В соответствии с частью 2 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» рекламная конструкция должна использоваться исключительно в целях распространения рекламы.

Таким образом, данной нормой закрепляется целевое использование рекламной конструкции. Размещение на рекламной конструкции иной информации, не подпадающей под понятие рекламы является нарушением целевого использования рекламной конструкции.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «О рекламе» 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.

Указанная информация, размещенная на рекламных конструкциях, носит характер частных объявлений и не направлена на продвижение какого-либо товара или услуг на рынке.

Согласно пункту 7 статьи 448 Гражданского Кодекса Российской Федерации, если в соответствии с законом заключение договора возможно только путем проведения торгов, победитель торгов не вправе уступать права и осуществлять перевод долга по обязательствам, возникшим из заключенного на торгах договора. Обязательства по такому договору должны быть исполнены победителем торгов лично, если иное не установлено в соответствии с законом.

Таким образом, ООО «РекАрт» и ООО «Форэст» не имели оснований для передачи в аренду рекламные конструкции и информационное поле, поскольку договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции заключен по результатам проведения торгов.

В соответствии со статьей 210 Гражданского Кодекса Российской Федерации собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества, если

иное не предусмотрено законом или договором.

Из анализа договоров на установку и эксплуатацию рекламной конструкции № 36-2014 от 21 апреля 2014 года, № 32-2015 от 12 марта 2015 года, № 51-2015 от 12 марта 2015 года следует, что владелец обязан использовать рекламную конструкцию исключительно для распространения рекламы, социальной рекламы.

Согласно пункту 5.2.6. договора аренды рекламной конструкции № 260 от 01 июля 2016 года, заключенного между ООО «Форэст» и ООО «ПроектСтрой» арендатор (в данном случае – ООО «ПроектСтрой») обязан согласовывать в компетентных органах Администрации г. Магнитогорска макет рекламного изображения, размещаемого на арендуемых объектах. Таким образом, перед размещением рекламной информации на арендуемых рекламных конструкциях у ООО «ПроектСтрой» возникает обязанность согласовывать макет рекламы с Администрацией города Магнитогорска. Однако каких-либо документов и материалов, указывающих на то, что макеты согласованы с Администрацией г. Магнитогорска ООО «ПроектСтрой» не представлены.

Из анализа договора аренды рекламной поверхности № 09-16 от 06 июля 2016 года, заключенного между ООО «РекАрт» и ООО «ПроектСтрой» следует, что в случае использования рекламной конструкции не по его целевому назначению (в том числе не для целей размещения наружной рекламы) арендодатель (ООО «РекАрт») вправе расторгнуть настоящий договор в одностороннем порядке, уведомив об этом арендатора (ООО «ПроектСтрой») за десять календарных дней до даты расторжения. Таким образом, у ООО «РекАрт» возникает обязательство по контролю за размещением информации на рекламных конструкциях, переданных в аренду.

Доказательств, указывающих, что ООО «РекАрт» и ООО «Форэст» приняты меры по соблюдению и контролю целевого использования рекламных конструкций в рамках договоров аренды рекламной конструкции № 260 от 01 июля 2016 года и аренды рекламной поверхности № 09-16 от 06 июля 2016 года не представлено.

Из содержания информации, размещенной на конструкциях, усматривается, что сведения носят характер частных объявлений, не направленных на продвижение какого-либо товара или услуг на рынке. Целевым назначением указанной информации не является продвижение услуг автосалона «Апекс», лицо не ставит себе цель регулярно, в качестве основного дохода извлекать материальную пользу из объявлений.

Также Комиссией не принят во внимание довод ООО «РекАрт» и ООО «Форэст» по факту распространения информации ООО «ПроектСтрой» на рекламных конструкциях, поскольку, в соответствии с договорами аренды рекламной конструкции № 260 от 01 июля 2016 года и аренды рекламной поверхности № 09-16 от 06 июля 2016 года у ООО «РекАрт» и ООО «Форэст» возникают обязательства по соблюдению и контролю целевого использования рекламных конструкций.

Использование рекламных конструкций по адресам: ул. Советская- Галиулина, д.1; пр. Карла Маркса, д. 74, ул. Советская, д. 161; перекресток ул. Советская и ул. Оренбургская, д. 2; г. Магнитогорск, пр. Ленина, напротив дома № 95 не по назначению нарушает часть 2 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 2 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламораспространителями надлежит признать ООО «РекАрт», ООО «Форэст», предоставивших в пользование рекламные конструкции, и не принявших меры по соблюдению и контролю целевого использования рекламных конструкций в рамках договоров аренды рекламной конструкции № 260 от 01 июля 2016 года и аренды рекламной поверхности № 09-16 от 06 июля 2016 года, а также ООО «ПроектСтрой», осуществившее размещение информации физического лица о реализации транспортных средств автосалоном «Апекс».

Поскольку информация по состоянию на февраль 2017 года не размещается, необходимость в выдаче предписания отсутствует.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 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 в действиях ООО «Форэкс», ООО «РекАрт», ООО «ПроектСтрой» нарушение требований части 2 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» при предоставлении в пользование рекламных конструкций, расположенных по адресам:

- 1) перекресток ул. Советская - ул. Галиуллина д. 3;
- 2) ул. Карла Маркса, д. 74, возле продовольственного рынка;
- 3) перекресток ул. Советская и ул. Оренбургская, д. 2;
- 4) ул. Советская, рядом с домом 161;
- 5) перекресток ул. Советская - ул. Галиуллина д. 1;
- 6) ул. Карла Маркса, д. 74.

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать.

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