

ООО «УК «ЭКО ЯРМАРКА»

656006, г. Барнаул, Взлетная ул., 2К, пом./каб. Н1/1,

ООО «ТВОЁ РАДИО»

656006, г. Барнаул, Малахова ул., 177Е, пом. Н.41,

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 022/05/19-265/2024

Решение в полном объеме изготовлено 22 мая 2022г. г. Барнаул

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

председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя управления,

члены Комиссии:

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

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

рассмотрев дело № 022/05/19-265/2024 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения в городе Барнауле рекламы с использованием звукотехнического оборудования, в которой усматриваются признаки нарушения части 3.2 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

с участием представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ООО «УК «ЭКО ЯРМАРКА», <...> по доверенности № 01/05 от 15.04.2024 (личность удостоверена на основании паспорта),

в отсутствие представителя заинтересованного лица – ООО «Твое радио» (извещено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

дело № 022/05/19-265/2024 возбуждено в результате выявления антимонопольным органом факта распространения по адресу: Взлётная ул., 2К в городе Барнауле звуковой рекламы с использованием звукотехнического оборудования, смонтированного на здании, над входом в здание, посредством которого распространялась следующая реклама:

- «...БАЛТ грандиозная распродажа! Приходи и ты, только сейчас скидки до 70% БАЛТ ищите нас в 2ГИС...»,

- «Уважаемые посетители, торговая сеть «Магия чая» предлагает новинки Турецкий чай, кофе, сладости, крымские травяные сборы, бальзамы, варенье из южных фруктов. Приглашаем за покупками в отдел № 56 «Магия чая»,

- «Как выбрать подходящую клинику для лечения зубов. Важен опыт, доступность и уверенность в качестве. Значит. Вам в стоматологическую клинику «Апекс»... Партизанская, 105...»,

- «Сыр, масло, сыр. Любите вкусно покушать, тогда Вам сюда! Логовская сыроварня. Настоящее молоко и масло, полезные йогурты, выдержанные сыры... Ищите нас в первом молочном ряду после фруктов...»,

- «Батерфляй... Вечерние платья и аксессуары Батерфляй – стильные, модные образы на каждый день...»,

- «Приглашаем в отдел «ОКЕАНИКА» за свежими морепродуктами, икрой, деликатесами и рыбой! Ждем Вас по адресу: ул. Взлётная 2К Эко Ярмарка Отдел рыбы «ОКЕАНИКА» и пр.

Факт распространения рекламы выявлен в ходе проведения наблюдения за соблюдением рекламодателями, рекламодателем, рекламодателем обязательных требований в сфере рекламы.

Согласно части 3.2 статьи 19 Федерального закона «О рекламе», распространение звуковой рекламы с использованием звукотехнического оборудования, монтируемого и располагаемого на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений, не допускается.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) ответственность за нарушение требований части 3.2 статьи 19 настоящего Федерального закона несет рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «УК «ЭКО ЯРМАРКА», осуществляющее деятельность по адресу: Взлетная ул. 2К в городе Барнауле (основной вид деятельности – управление недвижимым имуществом за вознаграждение или на договорной основе (код ОКВЭД - 68.32).

Рассмотрение дела назначено на 04 апреля 2024 года.

ООО «УК «Эко Ярмарка» во исполнение определения предоставлены письменные пояснения, согласно которым Общество не считает себя рекламодателем, оборудование смонтировано на основании договора между ООО «УК «Эко Ярмарка» и ООО «Твоё радио», согласно которому оператор оказывает абоненту собственными силами услуги по музыкально-информационному сопровождению деятельности объекта (ежедневная трансляция в часы работы объекта, аудиоинформация рекламных сообщений и пр.). Общество указывает, что установленный 26.02.2024 антимонопольным органом факт распространения рекламы посредством звуковещательного оборудования, смонтированного на фасаде, являлся несанкционированным и фактически непреднамеренным, поскольку возник вследствие непреодолимой силы – действий

третьих лиц, не согласованных с руководством ООО «УК «Эко Ярмарка».

04 апреля 2024 года рассмотрение дела отложено до 07 мая 2024 года в порядке пункта 32 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 №1922 (далее – Правила), в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, а также привлечением к участию в деле ООО «Твое радио» в качестве заинтересованного лица.

ООО «Твое радио» во исполнение определения об отложении рассмотрения дела представлены письменные пояснения, из которых следует, что Общество является оператором, оказывающим услуги музыкально-информационного сопровождения деятельности объектов абонентов. Между Обществом и ООО «УК «Эко Ярмарка» 24.06.2019 заключен договор на услуги по установке и обслуживанию автономного радио, в соответствии с которым ООО «Твое радио» оказывало услуги по музыкально-информационному сопровождению деятельности на объекте – Эко-ярмарка ВДНХ по адресу: г. Барнаул, Взлетная ул., дом 2 К. В рамках указанного договора ООО «Твое радио» установило на указанном объекте оборудование, предназначенное для аудиотрансляции информационных и рекламных материалов, а также обслуживало указанное оборудование.

22.12.2021, поясняет Общество, в связи с вступлением в силу запрета на распространение звуковой рекламы с использованием звукотехнического оборудования, монтируемого и располагаемого на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений, внешнее оборудование по адресу: г.Барнаул, Взлетная ул., 2К было отключено, в доказательство приложен акт на обслуживание. При этом оборудование, установленное внутри объекта, продолжало работу, посредством него осуществлялось вещание рекламного и информационного материала внутри объекта; ООО «Твое радио» приложен скриншот внутренней заявки об отключении объекта от внешнего вещания.

ООО «Твое радио» указывает, что после 22.12.2021 не осуществляло подключение внешнего оборудования и вещание рекламной информации за пределами помещения объекта по адресу: г.Барнаул, Взлётная ул., 2К. Полагает, что подключение внешнего оборудования к эфиру было произведено самовольно абонентом (ООО «УК «ЭКО Ярмарка»), так как он нуждался именно во внешней трансляции рекламы, а оператором ООО «Твое радио» ему было в этом отказано (в доказательство предоставлена переписка посредством WhatsApp). Кроме того, дополнительно ООО «Твое радио» пояснило, что размещением рекламы на указанном выше объекте с 01.07.2021 занимается ИП <...>на основании лицензионного договора, которой Обществом переданы права на программное обеспечение.

07 мая 2024 года на рассмотрение дела представители ООО «Твое радио» не явились, о дате, времени и месте рассмотрения дела Общество извещено надлежащим образом.

Представитель ООО «УК «Эко Ярмарка» в заседании Комиссии ранее изложенные доводы поддержала в полном объеме, настаивала на том, что Общество не распространяло рекламу, поскольку доступа к оборудованию не имеет.

Комиссия, изучив материалы дела и исследовав доказательства по делу, пришла к следующим выводам.

Согласно материалам дела, 26 февраля 2024 года антимонопольным органом в результате государственного контроля за соблюдением рекламодателями, рекламодателями обязательных требований в сфере законодательства о рекламе установлен факт распространения в городе Барнауле по адресу: Взлётная ул., 2К (ЭКО-ЯРМАРКА «ВДНХ») рекламы с использованием звукотехнического оборудования, смонтированного на здании, над входом, о чём составлен акт от 28.02.2024.

Посредством звукотехнического оборудования транслировалась следующая информация:

- «...БАЛТ грандиозная распродажа! Приходи и ты, только сейчас скидки до 70% БАЛТ ищите нас в 2ГИС...»,

- «Уважаемые посетители, торговая сеть «Магия чая» предлагает новинки Турецкий чай, кофе, сладости, крымские травяные сборы, бальзамы, варенье из южных фруктов. Приглашаем за покупками в отдел № 56 «Магия чая»,

- «Как выбрать подходящую клинику для лечения зубов. Важен опыт, доступность и уверенность в качестве. Значит. Вам в стоматологическую клинику «Апекс»... Партизанская, 105...»,

- «Сыр, масло, сыр. Любите вкусно покушать, тогда Вам сюда! Логовская сыроварня. Настоящее молоко и масло, полезные йогурты, выдержанные сыры... Ищите нас в первом молочном ряду после фруктов...»,

- «Батерфляй... Вечерние платья и аксессуары Батерфляй – стильные, модные образы на каждый день...»,

- «Приглашаем в отдел «ОКЕАНИКА» за свежими морепродуктами, икрой, деликатесами и рыбой! Ждем Вас по адресу: ул. Взлётная 2К Эко Ярмарка Отдел рыбы «ОКЕАНИКА»...

В соответствии со статьей 3 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; объект рекламирования – 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.

Обозначенная выше информация во всех случаях полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама».

Согласно части 3.2 статьи 19 Закона о рекламе, распространение звуковой рекламы с использованием звукотехнического оборудования, монтируемого и располагаемого на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах

зданий, строений, сооружений, не допускается.

Принятие Федерального закона от 26.05.2021 № 150-ФЗ «О внесении изменения в статью 19 Федерального закона «О рекламе» и его последующее вступление в силу направлены на защиту интересов граждан в целях снижения на них нежелательной информационной нагрузки в виде звуковой рекламы в общественных местах.

Как следствие, распространение звуковой рекламы, которая распространяется с использованием звукотехнического оборудования, монтируемого и располагаемого на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах любых зданий, строений, сооружений, в том числе на территориях всех без исключения городских парков, набережных, уличных ледовых катков, иных спортивных площадок, пляжей, городских ярмарок, не допускается вне зависимости от заключенных гражданских-правовых договоров на распространение рекламы, а также вне зависимости от уровня громкости такой рекламы.

Комиссия антимонопольного органа, проанализировав материалы дела, приходит к выводу, что рассматриваемая звуковая реклама во всех случаях распространена с нарушением требований части 3.2 статьи 19 Закона о рекламе, поскольку распространение рекламы указанным способом законодательством не допускается.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии со статьей 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований части 3.2 статьи 19 Закона о рекламе несет рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Из материалов дела следует, что звукотехническое оборудование смонтировано по адресу: Взлётная ул., 2К (ЭКО-ЯРМАРКА «ВДНХ») на основании договора, заключенного между ООО «Твоё радио» и ООО «УК «Эко Ярмарка» 24.06.2019. Согласно указанному договору, оператор (ООО «Твоё радио») по поручению абонента (ООО «УК «Эко Ярмарка») оказывает последнему собственными силами услуги по музыкально-информационному сопровождению деятельности объекта в местах общего пользования, а абонент оплачивает услуги оператора. Музыкально-информационное сопровождение деятельности на территории абонента включает в себя:

- ежедневную трансляцию в часы работы объекта аудиоинформации в местах общего пользования, рекламных сообщений абонента, и публичное исполнение треков, включенных в плейлист, с помощью системы аудиовещания;

- предоставление доступа к системе управления для обеспечения возможности удаленного контроля или управления абонентом выхода рекламных сообщений и музыкальных коллекций.

В соответствии с договором оператор обязался осуществлять аудиотрансляцию на объекте абонента и обеспечить своевременный выход информации в

соответствии с условиями, согласованными сторонами, в приложении № 1 к договору; предоставить возможность абоненту для смены музыкального фона и наполнения эфира собственной аудиоинформацией.

Под аудиоинформацией в соответствии с условиями договора стороны договорились понимать рекламную, социальную и прочую аудиоинформацию, предназначенную для трансляции на территории объекта абонента; под аудиотрансляцией – процесс воспроизведения звукового сигнала на объекте абонента.

В соответствии с пунктом 4.4 договора с момента подписания акта приема-передачи оборудования у абонента возникают права и обязанности по владению и использованию оборудования.

Комиссией установлено, что нежилые помещения, расположенные на земельном участке по адресу: г.Барнаул, Взлетная ул., 2К, принадлежат индивидуальным предпринимателям, что подтверждается предоставленными в материалы дела копиями Выписок из ЕГРН.

В свою очередь индивидуальными предпринимателями – собственниками нежилых помещений (принципалы) 01.06.2019 с ООО «УК «Эко Ярмарка» (агент) заключен агентский договор, целью которого в соответствии с пунктом 1.4 договора является максимальное извлечение прибыли от сдачи в аренду объекта недвижимости для чего принципалы поручили, а агент принял на себя обязательства за вознаграждение совершить от своего имени и за счет принципалов комплекс юридических и фактических действий, направленных на:

- поиск арендаторов объектов недвижимости,
- заключение от имени агента, но за счет принципалов договоров аренды недвижимого имущества,
- сбор и передачу постоянной части арендной платы для принципалов,
- заключение договоров аренды и оплаты арендных платежей за земельный участок, на котором расположено недвижимое имущество.

В рамках указанного агентского договора ООО «УК «Эко Ярмарка» обязалось самостоятельно и за свой счет обеспечивать сохранность имущества, осуществлять текущий ремонт объекта, эксплуатацию инженерных сетей и электрооборудования, осуществлять контроль за соблюдением противопожарных, санитарных и иных норм, установленных действующим законодательством; заключать договоры с организациями (в том числе ресурсоснабжающими), на предоставление коммунальных, эксплуатационных услуг и иных услуг, производить все платежи, связанные с эксплуатацией оборудования. Агент самостоятельно заключает договоры на оказание рекламных услуг по продвижению объекта, в том числе оплачивает все необходимые для этого расходы.

С учетом изложенного, рекламораспространителем – лицом, осуществившим распространение рассматриваемой рекламы с использованием звукотехнического оборудования, смонтированного на фасаде здания Эко Ярмарки, по адресу: Взлетная ул., 2К, является ООО «УК «Эко Ярмарка».

В соответствии со статьей 33 Закона о рекламе антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного и руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, части 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать звуковую рекламу «...БАЛТ грандиозная распродажа! Приходи и ты, только сейчас скидки до 70% БАЛТ ищите нас в 2ГИС...», «Уважаемые посетители, торговая сеть «Магия чая» предлагает новинки Турецкий чай, кофе, сладости, крымские травяные сборы, бальзамы, варенье из южных фруктов. Приглашаем за покупками в отдел № 56 «Магия чая», «Как выбрать подходящую клинику для лечения зубов. Важен опыт, доступность и уверенность в качестве. Значит. Вам в стоматологическую клинику «Апекс»...Партизанская, 105...», «Сыр, масло, сыр. Любите вкусно покушать, тогда Вам сюда! Логовская сыроварня. Настоящее молоко и масло, полезные йогурты, выдержанные сыры... Ищите нас в первом молочном ряду после фруктов...», «Батерфляй... Вечерние платья и аксессуары Батерфляй – стильные, модные образы на каждый день...», «Приглашаем в отдел «ОКЕАНИКА» за свежими морепродуктами, икрой, деликатесами и рыбой! Ждем Вас по адресу: ул. Взлётная 2К Эко Ярмарка Отдел рыбы «ОКЕАНИКА», распространённую посредством звукотехнического оборудования, смонтированного на фасаде здания Эко Ярмарки по адресу: г.Барнаул, Взлетная ул., 2К, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 3.2 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».

2. Вынести ООО «УК «Эко Ярмарка» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Алтайского краевого УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>