

25.05.2010

г. Ульяновск

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

председатель комиссии -

члены комиссии:

рассмотрев дело №6230/05-2010 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы «Таможенный конфискат», размещенной на рекламной конструкции, установленной по адресу: г. Ульяновск, пр-т 50-летия ВЛКСМ, дом 20, со-держащей признаки нарушения п.п. 2, 4 ч. 2 и п. 2 ч. 3 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии представителей:

заявителя - Ульяновской таможни, расположенной по адресу: г. Ульяновск, ул. Пушкарева, д. 31, -;

лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- общества с ограниченной ответственностью «РТТ» (далее - ООО «РТТ»), расположенного по адресу: г. Ульяновск, ул. Азовская, д. 64, -

- открытого акционерного общества «Глобус-Симбирск» (далее - ОАО «Глобус-Симбирск»), расположенного по адресу: г. Ульяновск, пр-т Гая, д. 69Г, - представитель не явился, о времени и месте рассмотрения дела общество уведомлено надлежащим образом;

заинтересованных лиц:

- индивидуального предпринимателя, - не явился, о времени и месте рассмотрения дела уведомлен надлежащим образом;

- индивидуального предпринимателя, - не явилась, о времени и месте рассмотрения дела уведомлена надлежащим образом.

УСТАНОВИЛА:

В Ульяновское УФАС России поступило обращение Ульяновской таможни (исх. №01-04-21/01667 от 27.02.2010). В обращении утверждается, что в результате проведенных мероприятий установлено, что по адресу: г. Ульяновск, пр-т 50-летия ВЛКСМ, дом 20, ООО «РТТ» осуществляет реализацию промышленных товаров под вывеской «Таможенный конфискат. Магазин низких цен. Одежда и обувь для всей семьи». Указанные промышленные товары не имеют никакого отношения к таможенному конфискату. Ульяновская таможня просит привлечь ООО «РТТ» к административной ответственности на основании представленных материалов, в целях недопущения ущерба репутации таможенных органов Российской Федерации.

Из фотоснимков, приложенных к обращению Ульяновской таможни, следует, что на рекламной конструкции, установленной между двух торговых павильонов, расположенных по адресу: г. Ульяновск, пр-т 50-летия ВЛКСМ, дом 20, размещена информация следующего содержания.

Наверху плаката на белом фоне выполнена надпись шрифтом красного цвета: «Магазин низких цен», ниже - более крупным шрифтом: «Таможенный конфискат». В нижней части плаката на красном фоне шрифтом белого цвета приведена надпись: «Одежда и обувь для всей семьи».

В соответствии с п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» указанная информация является рекламой, объектом рекламирования которой выступает товар, конфискованный таможенными органами («таможенный конфискат»).

Согласно п. 2 ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая порочит честь, достоинство или деловую репутацию лица, в том числе конкурента.

В соответствии с п. 4 ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

Согласно п. 9 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Федеральный закон «О защите конкуренции») недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В соответствии с ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция не допускается.

Согласно п. 2 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

Ульяновским УФАС России определением от 10.03.2010 возбуждено дело №6230/05-2010 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. К участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечено ООО «РТТ», а также заявитель - Ульяновская таможня. Рассмотрение дела назначено на 30.03.2010.

Определением от 30.03.2010 срок рассмотрения дела продлен до 10.05.2010, к участию в деле привлечены: ОАО «Глобус-Симбирск» - в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комитет архитектуры и градостроительства мэрии г. Ульяновска - в качестве эксперта. Рассмотрение дела отложено на 28.04.2010.

Определением от 28.04.2010 срок рассмотрения дела продлен до 10.06.2010, к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованных лиц привлечены Предприниматель 1 и Предприниматель 2. Рассмотрение дела отложено на 25.05.2010.

В ходе рассмотрения дела №6230/05-2010 лицами, участвующими в деле, даны следующие пояснения:

Ульяновская таможня, поддержав заявленные требования, дополнительно пояснила, что, по словам продавцов магазина ООО «РТТ», в нем продаются товары и обувь для всей семьи по низким ценам. Кроме того, оформление вывески магазина ООО «РТТ» и рекламы «Таможенный конфискат» выполнены в одной цветовой гамме (красно-белой). Иных магазинов одежды и обуви для всей семьи на территории, близлежащей к дому по адресу: г. Ульяновск, пр-т 50-летия ВЛКСМ, дом 20, не имеется.

ООО «РТТ» пояснило, что общество не размещало рекламу «Таможенный конфискат», рекламную конструкцию между двух торговых павильонов, расположенных по адресу: г. Ульяновск, пр-т 50-летия ВЛКСМ, дом 20, не устанавливало. Указанная реклама и рекламная конструкция были размещены до декабря 2007 года. ООО «РТТ» арендует нежилое помещение, находящееся в подвале здания, расположенного по адресу: г. Ульяновск, пр-т 50-летия ВЛКСМ, дом 20, с 01.12.2007 согласно договору аренды нежилых помещений №95 от 01.12.2007, заключенному между ОАО «Глобус-Симбирск» (арендодатель) и ООО «РТТ» (арендатор). Учитывая, что в магазине ООО «РТТ», расположенном по указанному адресу, реализуется одежда и обувь для

всей семьи, выражение «таможенный конфискат» общество не использует.

ОАО «Глобус-Симбирск» в письменном пояснении по делу (исх. №76 от 27.04.2010) и представителем общества на рассмотрении дела 28.04.2010 пояснено, что ОАО «Глобус-Симбирск» владеет на праве собственности встроенными нежилыми помещениями, расположенными по адресу: г. Ульяновск, пр-т 50-летия ВЛКСМ, дом 20/29, общей площадью 282,94 кв.м. Основным видом деятельности общества является сдача в аренду собственного недвижимого имущества. 01.12.2007 ОАО «Глобус-Симбирск» заключило договор аренды нежилых помещений №95 с ООО «РТТ», которое до настоящего времени осуществляет торговую деятельность на арендованных площадях. С 01.07.2007 по 30.11.2007 указанные нежилые площади находились в аренде у Предпринимателя 1. Кроме того, ОАО «Глобус-Симбирск» спорную рекламную конструкцию не устанавливало, согласия на его установку кому-либо не давало. В тексте договоров аренды, заключенных с ООО «РТТ» и Предпринимателем 1, не содержатся специальные условия, регламентирующие отношения сторон в части размещения рекламных конструкций на арендованном помещении.

Комитетом архитектуры и градостроительства мэрии г. Ульяновска в письменном пояснении по делу (исх. №01-13/2829 от 14.04.2010) и представителем комитета 28.04.2010 на рассмотрении дела пояснено, что разрешение на установку рекламной конструкции между двух торговых павильонов, расположенных по адресу: г. Ульяновск, пр-т 50-летия ВЛКСМ, дом 20, Комитетом архитектуры и градостроительства мэрии г. Ульяновска не выдавалось. По состоянию на 12.04.2010 указанная рекламная конструкция демонтирована. Также комитет сообщил, что земельный участок под торговым павильоном «Курочка», к которому прикреплен одна сторона рекламной конструкции, находится в аренде у Предпринимателя 2.

Предприниматель 2 на заседании комиссии 25.05.2010 не явился. От предпринимателя по-ступило ходатайство от 24.05.2010 о рассмотрении дела №6230/05-2010 без ее участия. В письменном пояснении (вх. №4132 от 24.05.2010) Предприниматель 2 сообщила, что торговый павильон «Курочка», расположенный на пересечении ул. Полбина и пр-та 50-летия ВЛКСМ, был приобретен предпринимателем 14.10.2005. Земельный участок под павильоном находится у Предприниматель 2 в аренде в соответствии с договором аренды земельного участка №24-3-012574 от 24.11.2005, заключенным между Мэрией г. Ульяновска и Предприниматель 2. Установка рекламного щита «Таможенный конфискат» осуществлялась приблизительно весной-летом 2005 года без ведома Предприниматель 2. Также предприниматель сообщила, что у магазина «Таможенный конфискат» с того времени сменился арендатор. По словам продавцов, новый магазин к таможенному конфискату не имеет никакого отношения. Предприниматель 1 на заседание комиссии 25.05.2010 не явился. Затребованные определением от 28.04.2010 документы и сведения предпринимателем не представлены.

Исследовав материалы дела №6230/05-2010, заслушав пояснения представителей лиц, участвующих в деле, Комиссия приходит к выводу, что реклама «Таможенный конфискат» нарушает п. 2 ч. 2 и п. 2 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе». При этом Комиссия исходит из следующего.

Таможенным законодательством Российской Федерации конфискация товаров таможенными органами не предусмотрена (постановление Конституционного суда Российской Федерации от 11.09.1998 №8-П «По делу о проверке конституционности статьи 266 Таможенного кодекса РФ, части 2 статьи 85 и статьи 222 Кодекса РСФСР об административных правонарушениях в связи с жалобами граждан М.М. Гаглоевой и А.Б. Пестрякова»).

В реализации товаров, обращенных в государственную собственность, таможенные органы участия не принимают.

Согласно ст. 243 Гражданского кодекса Российской Федерации в случаях, предусмотренных законом, имущество может быть безвозмездно изъято у собственника по решению суда в виде санкции за совершение преступления или иного правонарушения (конфискация).

Конфискат - товары, обращенные в доход государства по решению суда.

Реализацию конфискованного, движимого бесхозяйного и иного имущества, обращенного в собственность государства на территории Ульяновской области осуществляет Территориальное управление Федерального агентства по управлению государственным имуществом по Ульяновской области, которое, как следует из обращения управления в Ульяновское УФАС России (исх. №6796 от 06.11.2009), конфискованные вещи на реализацию третьим лицам не передавало.

В рассматриваемой рекламе используется обозначение «Таможенный конфискат», которое указывает на совершение органами таможни действий по конфискации, тогда как полномочий по конфискации имущества таможенные органы не имеют, и указанные действия со стороны таможенных органов были бы незаконными. Таким образом, реклама «Таможенный конфискат» порочит деловую репутацию таможенных органов, в том числе Ульяновскую таможню, что является нарушением п. 2 ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

В указанной рекламе используется надпись «Таможенный конфискат», что привлекает покупателей, в сознании которых сложилось устойчивое мнение, что такие товары всегда дешевле аналогичных товаров, ввезенных в Российскую Федерацию в установленном порядке с полной уплатой всех предусмотренных платежей. Одежда и обувь «для всей семьи», реализуемая в магазине ООО «РТТ», к «таможенному конфискату» отношения не имеют. Таким образом, в рекламе «Таможенный конфискат» содержится сведения, характеризующие товар как конфискованный, которые не соответствуют действительности, что нарушает п. 2 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В ходе рассмотрения дела №6230/05-2010 Комиссией лицо, установившее щит с рекламой «Таможенный конфискат», а также получившее преимущество перед другими хозяйствующими субъектами в связи с использованием в рекламе надписи «Таможенный конфискат», не выявлено.

Таким образом, установление факта нарушения ООО «РТТ» п. 4 ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» не предоставляется возможным.

Комиссия отмечает, что установка указанного рекламного щита и распространение рекламы «Таможенный конфискат» осуществлялось с нарушением ч.ч. 5 и 9 ст. 19 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч. 5 ст. 19 Федерального закона «О рекламе» установка и эксплуатация рекламной конструкции осуществляются ее владельцем по договору с собственником земельного участка, здания или иного недвижимого имущества, к которому присоединяется рекламная конструкция, либо с лицом, уполномоченным собственником такого имущества, в том числе с арендатором.

Из пояснений ОАО «Глобус-Симбирск» и Предпринимателя 2 (собственников строений, к которым присоединен щит с рекламой «Таможенный конфискат») следует, что договор на установку рекламной конструкции не заключался. Обращений по поводу заключения указанного договора в их адрес не поступало.

В соответствии с ч. 9 ст. 19 Федерального закона «О рекламе» установка рекламной конструкции допускается при наличии разрешения на установку рекламной конструкции, выдаваемого органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа, на территориях которых предполагается осуществить установку рекламной конструкции.

Согласно ч. 10 ст. 19 Федерального закона «О рекламе» установка рекламной конструкции без разрешения (самовольная установка) не допускается. В случае самовольной установки вновь рекламной конструкции она подлежит демонтажу на основании предписания органа местного самоуправления муниципального района или органа местного самоуправления городского округа, на территориях которых установлена рекламная конструкция.

Из пояснений Комитета архитектуры и градостроительства мэрии г. Ульяновска следует, что разрешение на установку рекламной конструкции между двух торговых павильонов, расположенных по адресу: г. Ульяновск, пр-т 50-летия ВЛКСМ, дом 20, комитетом не выдавалось. По состоянию на 12.04.2010 указанная рекламная конструкция демонтирована.

Согласно ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ч.ч. 2 и 3 ст. 5 указанного Федерального закона несет рекламодатель.

Отсутствие сведений о рекламодателе в данном случае исключает возбуждение дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о рекламе.

Учитывая изложенное, а также то обстоятельство, что конструкция с рекламой «Таможенный конфискат» демонтирована, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу «Таможенный конфискат», размещенную на рекламной конструкции, установленной по адресу: г. Ульяновск, пр-т 50-летия ВЛКСМ, дом 20, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 2 части 2 и пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать, поскольку распространение рекламы прекращено.

Решение изготовлено в полном объеме 08.06.2010.

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

Председатель Комиссии
Члены Комиссии