



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ по делу № 76

Резолютивная часть решения оглашена 27.09.2016
В полном объеме изготовлено 11.10.2016

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства (Приказ Свердловского УФАС России от 19.08.2016 № 28, в ред. Приказа от 23.09.2016 № 320) в составе:

председатель Комиссии: <.....> – заместитель руководителя управления;

члены Комиссии: <.....> – начальник отдела контроля за соблюдением законодательства о рекламе и недобросовестной конкуренцией;

<.....> – эксперт отдела контроля за соблюдением законодательства о рекламе и недобросовестной конкуренцией;

в присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства – <.....> (г. Екатеринбург),

рассмотрев в рамках Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» (утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, далее – Правила рассмотрения дел), дело № 76, возбужденное по признакам нарушения ч. 1 ст. 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 76 по признакам нарушения рекламного законодательства возбуждено в отношении <.....> Определением от 01.08.2016 и назначено к рассмотрению на 25.08.2016. Определением от 25.08.2016 (исх. № 11033 от 29.08.2016) рассмотрение дела отложено на 27.09.2016, когда и была оглашена резолютивная часть решения.

Основанием для возбуждения дела № 76, согласно п. 3.25 Правил рассмотрения дел, явилось выявление антимонопольным органом при рассмотрении заявления физического лица (вх. № 01-9054 от 16.06.2016), поступившего из Прокуратуры Свердловской области, о распространении на гаражном боксе – крайнем слева от въезда с ул. С.Дерябиной к зданию морга ГКБ № 40 (по адресу: г. Екатеринбург, ул.

Волгоградской, 189/9) рекламы следующего содержания: «Венки, живые цветы, 201 3000».

К заявлению была приложена копия письма Администрации Верх-Исетского района г. Екатеринбурга о том, что в результате проверки, проводившейся сотрудниками ОП № 8 УМВД России по г. Екатеринбургу, по адресу: г. Екатеринбург ул. Волгоградская, д. 189/9, установлены признаки состава правонарушения, предусмотренного ст. 10 Закона Свердловской области от 14.06.2005 № 52 ОЗ «Об административных правонарушениях на территории Свердловской области».

Администрацией Верх-Исетского района г. Екатеринбурга на запрос Свердловского УФАС России (вх. № 01-11443 от 20.07.2016) сообщено, что в боксе гаражного комплекса, примыкающего к территории ГКБ № 40 по адресу: г. Екатеринбург, ул. Волгоградская, д. 189/9, то есть, вне мест, специально отведенных для этого органами местного самоуправления, осуществлялась торговля товарами ритуального назначения (цветы, венки, ленты). Торговлю осуществлял <.....>.

В силу ст. 10 Закона Свердловской области от 14.06.2005 № 52 ОЗ «Об административных правонарушениях на территории Свердловской области», торговля вне мест, специально отведенных для этого органами местного самоуправления муниципальных образований, расположенных на территории Свердловской области, в том числе торговля с рук, лотков, автомашин на улицах, площадях, во дворах, в подъездах, скверах, на станциях метрополитена, в аэропортах, вокзалах, не повлекшая нарушения санитарных правил и гигиенических нормативов, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от трех тысяч до пяти тысяч рублей; на должностных лиц – от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от двадцати тысяч до ста тысяч рублей.

Административной комиссией Верх-Исетского района г. Екатеринбурга <.....> привлечен к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного ст. 10 Закона Свердловской области от 14.06.2005 № 52-ОЗ «Об административных правонарушениях на территории Свердловской области» (Постановление от 15.12.2015 № 15.12.0873.2).

Рассмотрев представленные материалы, заслушав доводы и возражения лица, участвующего в деле Комиссия пришла к следующим выводам:

Целями ФЗ «О рекламе» являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Согласно п. 1 ст. 3 ФЗ «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.

При этом, в силу п. 5 ч. 2 ст. 2 ФЗ «О рекламе», названный Федеральный закон не распространяется на вывески и указатели, не содержащие сведений рекламного характера.

Под объектом рекламирования понимается 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 (п.2 ст.3 ФЗ «О рекламе»).

Товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (п.3 ст.3 ФЗ «О рекламе»).

В силу ч. 1 ст. 5 ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В силу ч. 1 ст. 7 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещены законодательством Российской Федерации.

В материалы дела представлено Постановление Административной комиссии Верх-Исетского района МО г. Екатеринбург от 15.12.2015 № 15.12.0873.2 по делу об административном правонарушении в отношении гражданина <.....> по ст. 10 Закона Свердловской области от 14.06.2005 № 52-ОЗ «Об административных правонарушениях на территории Свердловской области».

В Постановлении указано, что в ходе обследования территории, проведенного инспекторами МКУ «Служба заказчика Верх-Исетского района г. Екатеринбурга» 20.11.2015 в 11 час. 20 мин. в боксе гаражного комплекса, примыкающего к территории ГКБ № 40 по адресу: г. Екатеринбург, ул. Волгоградская, д. 189/9, гражданином <.....> осуществлялась торговля товарами ритуального назначения (цветы, венки, ленты).

В резолютивной части Постановления от 15.12.2015 № 15.12.0873.2 указано, что <.....> признан виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ст. 10 Закона Свердловской области от 14.06.2005 № 52-ОЗ «Об административных правонарушениях на территории Свердловской области» и ему назначено наказание в виде административного штрафа.

Постановление не обжаловано и вступило законную силу.

Согласно ч. 4 ст. 2 ФЗ «О рекламе» специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

В материалах дела имеются фото, представленные в антимонопольный орган заявителем по «электронной почте».

На фото изображены часть гаражного бокса (крайний в ряду) и часть решетчатого забора с калиткой, преграждающей проход в гаражный массив.

На створке ворот гаражного бокса размещена табличка с надписью: «Венки, живые цветы, 201 3000».

На пролете забора (ближнем к гаражному боксу) размещена табличка: «Венки, живые цветы».

На крыше гаражного бокса, параллельно боковой стены, установлен щит с надписью «Венки, искусственные и живые цветы», слева от надписи изображена стрелка, острие которой направлено вниз (на гараж).

В соответствии с [пунктами 2 и 5 ч. 2 ст. 2](#) ФЗ «О рекламе» данный Закон не распространяется на информацию, раскрытие или распространение либо доведение до потребителя которой является обязательным в соответствии с федеральным законом, а также на вывески и указатели, не содержащие сведений рекламного характера.

В соответствии с [п. 1](#) постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 58 от 08.10.2012 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, обязательная к размещению в силу закона или размещенная в силу обычая делового оборота, не является рекламой.

Например, согласно [п. 1 ст. 9](#) Закона РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» (ред. от 03.07.2016, далее – Закон о защите прав потребителей) изготовитель (исполнитель, продавец) обязан довести до сведения потребителя фирменное наименование (наименование) своей организации, место ее нахождения (адрес) и [режим ее работы](#). Продавец (исполнитель) размещает указанную информацию на вывеске.

Согласно [п. 2 ст. 10](#) Закона о защите прав потребителей информация о товарах (работах, услугах) в обязательном порядке должна содержать адрес (место нахождения), фирменное наименование (наименование) изготовителя (исполнителя, продавца), уполномоченной организации или уполномоченного индивидуального предпринимателя, импортера.

Между тем, рассматриваемые в настоящем деле таблички и щит на крыше не могут быть признаны вывеской, поскольку содержат информацию не отвечающую вышеуказанным требованиям [Закона](#) о защите прав потребителей.

Более того, учитывая место расположения «торговой точки» (в непосредственной близости от морга), рассматриваемые в настоящем деле таблички и щит на крыше необходимо идентифицировать, как рекламу, поскольку информация, на них направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижению на рынке.

Однако, поскольку деятельность <.....> в данном месте была признана незаконной, постольку реклама подобной деятельности является ненадлежащей, не соответствующей требованиям [ч. 1 ст. 7](#) ФЗ «О рекламе».

Согласно [ч.ч. 6, 7 ст. 38](#) ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение [ч. 1 ст. 7](#) ФЗ «О рекламе» несут как рекламодатель, так и рекламодатель.

В заседании Комиссии <.....> подтвердил, что торговлю ритуальными принадлежностями осуществляет он и рассматриваемую в настоящем деле рекламу он размещал самостоятельно, при этом уточнил, что торговля товарами ритуального назначения не является его основной деятельностью и источником средств существования. Следовательно, материалами дела подтверждается, что рекламодателем и рекламодателем рассматриваемой рекламы является <.....>.

В соответствии с [ч. 1 ст. 36](#) антимонопольный орган по результатам рассмотрения дел возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, принимает решения и выдает предписания, предусмотренные настоящим Федеральным законом.

В доказательство прекращения нарушения рекламного законодательства <.....> в материалы дела представлено фото гаражного бокса, на котором видно, что реклама демонтирована.

Таким образом материалами дела подтверждается, что на момент принятия решения по настоящему делу, реклама демонтирована и не распространяется, в связи с чем, необходимость в выдаче предписания о прекращении распространения ненадлежащей рекламы отсутствует.

В соответствии с п. 7 ч. 2 ст. 33 ФЗ «О рекламе» антимонопольный орган вправе применять меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

За нарушение рекламного законодательства ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность.

Согласно п. 43 Правил рассмотрения дел, дата изготовления решения в полном объеме считается датой принятия решения.

В резолютивной части решения комиссия указывает на необходимость передачи дела должностному лицу антимонопольного органа для рассмотрения дела об административном правонарушении по ст. 14.3 КоАП РФ.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении является, в том числе, непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

В соответствии с п. 1 ст. 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого возбуждено производство по делу об административных правонарушениях, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

На основании изложенного, руководствуясь ст. ст. 33 – 36 ФЗ «О рекламе», в соответствии с п. 37 – 43 Правил рассмотрения дел Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу <.....> «Венки, живые цветы, 201 3000», распространявшуюся в период с 20.11.2015 по 27.09.2016 на гаражном боксе – крайнем слева от въезда с ул. С. Дерябиной к зданию морга ГKB № 40 (по адресу: г. Екатеринбург, ул. Волгоградской, 189/9), ненадлежащей, нарушающей требования п. 1 ст. 7 ФЗ «О рекламе», поскольку она является рекламой деятельности (услуг), запрещенной в данном месте (торговлю вне мест, специально отведенных для этого).

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать в связи с прекращением распространения ненадлежащей рекламы.

3. <.....> (его защитнику) надлежит **явиться** в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 318) **26 октября 2016 г. в 15 час. 00 мин.** для составления протокола об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность (в соответствии с ч.ч.1, 2, ст. 25.5 КоАП РФ для оказания юридической помощи лицу, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в производстве по делу об административном правонарушении может участвовать защитник, а для оказания юридической помощи потерпевшему – представитель. В

качестве защитника или представителя к участию в производстве по делу об административном правонарушении допускается адвокат или иное лицо).

Председатель комиссии

Члены комиссии

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.
Датой принятия Решения считается дата изготовления Решения в полном объеме.