



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ОПРЕДЕЛЕНИЕ О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 3 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

09 января 2017 г.

г. Екатеринбург

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...> (вр.и.о. Руководителя Управления), рассмотрев поступившее в антимонопольный орган заявление физического лица о распространении 04.11.2016 на рекламной конструкции, расположенной в г. Верхняя Пышма на пр. Успенский, 12 информации с признаками нарушения рекламного законодательства,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступило заявление <...> (вх.№01-18036 от 09.11.2016), а также аналогичное заявление, перенаправленное Управлением Роскомнадзора по Уральскому Федеральному округу (вх.№01-18238 от 14.11.2016), о распространении 04.11.2016 на конструкции в виде электронного табло, расположенной в г. Верхняя Пышма на проспекте Успенский, 12, информации *«Магамуров! Руки прочь от Генплана! Возвращайся обратно на Украину!»*.

Актом Свердловского УФАС России от 09.01.2016 зафиксирован факт распространения на конструкции в виде электронного табло (видеозэкрана), расположенной в г. Верхняя Пышма на пересечении проспекта Успенский и ул. Орджоникидзе (рядом со зданием по пр. Успенский, 12), рекламы (УГМК, «BARBERSHOP», мебельмаркет «33 комода», мини-садик «Росток», павильон «Цветы», «ИнфоЛайн. Верхняя Пышма»), а также социальной рекламы (благотворительный проект «Вместе поможем!»). Следовательно, указанная заявителем конструкция является рекламной, поскольку используется с целью распространения рекламы.

Согласно ч.2 ст.19 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ (ред. от 05.12.2016) «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе») рекламная конструкция должна использоваться исключительно в целях распространения рекламы, социальной рекламы.

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 (п.1 ст.3 ФЗ «О рекламе»).

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 (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»).

Социальная реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на достижение благотворительных и иных общественно полезных целей, а также обеспечение интересов государства (п.11 ст.3 ФЗ «О рекламе»).

В ч.2 ст.19 ФЗ «О рекламе» закрепляется целевое использование рекламной конструкции. Размещение на рекламной конструкции иной информации, не подпадающей под понятие рекламы или социальной рекламы, является нарушением целевого использования рекламной конструкции.

Вместе с тем из указанного в комментируемой части запрета есть исключение, связанное с политической рекламой.

Политическая реклама, а также агитационные материалы не подпадают под понятие рекламы, применяемое в Федеральном законе «О рекламе».

Часть 9 статьи 64 Федерального конституционного закона «О референдуме Российской Федерации» допускает возможность размещения агитационных материалов на зданиях, сооружениях и иных объектах с согласия собственников или владельцев указанных объектов в период проведения агитации по вопросам референдума.

Часть 8 статьи 54 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» также содержит аналогичное положение и предусматривает возможность размещения агитационных материалов на зданиях, сооружениях и иных объектах с согласия собственников или владельцев указанных объектов в период проведения агитации, а также предусматривает обязанность лиц, оказывающих рекламные услуги, обеспечить участникам избирательного процесса равные условия для размещения агитационных материалов.

При таких условиях комплексное толкование положений законодательства должно осуществляться с позиций Конституции Российской Федерации, предусматривающей, что права и свободы человека являются высшей ценностью государства. При этом к важнейшим правам граждан относятся их избирательные права и право на участие в референдуме.

Поэтому, учитывая, что Федеральный конституционный закон «О референдуме Российской Федерации» имеет приоритет перед Федеральным законом «О рекламе», а Федеральный закон «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» содержит аналогичные с Федеральным конституционным законом положения по вопросу размещения агитационных материалов, размещение агитационных материалов на

рекламных конструкциях допускается в период проведения агитации по вопросам референдума и предвыборной агитации.

Указанная трактовка положений законодательства Российской Федерации позволяет обеспечить реализацию избирательных прав граждан, гарантируемых Конституцией Российской Федерации, и исключает их возможное нарушение в период проведения предвыборной агитации или агитации по вопросам референдума.

Таким образом, размещение агитационных материалов на рекламных конструкциях допускается только в период проведения агитации по вопросам референдума и предвыборной агитации.

На запрос Свердловского УФАС России (исх.№16132 от 09.12.2016) Избирательная Комиссия Свердловской области проинформировала (вх.№01-20204 от 13.12.2016), что в соответствии с п.4 ст.2 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» предвыборной агитацией является деятельность, осуществляемая в период избирательной кампании и имеющая целью побудить или побуждающая избирателей к голосованию за кандидата, кандидатов, список кандидатов или против него (них). Предвыборная агитация может осуществляться только в рамках агитационного периода, который начинается со дня выдвижения кандидата (списка кандидатов) и заканчивается в ноль часов за сутки до дня голосования.

В 2016 году на территории Свердловской области шли избирательные кампании по выборам депутатов Законодательного Собрания Свердловской области и выборам депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации, однако агитационный период в рамках этих кампаний закончился в ноль часов 17 сентября 2016 года. Других избирательных кампаний в этот период на территории Свердловской области и городского округа Верхняя Пышма не проводилось. Таким образом, информация, указанная в запросе Управления, размещенная в ноябре 2016 года (за рамками агитационного периода), не может классифицироваться как предвыборная агитация.

Следовательно, информация, о которой идет речь в заявлении, размещенная на рекламной конструкции, не является ни рекламой (в ней отсутствует какой-либо объект рекламирования), ни социальной рекламой, ни агитационным материалом, размещаемым в период проведения агитации.

Согласно ч.9 ст.19 ФЗ «О рекламе» установка и эксплуатация рекламной конструкции допускаются при наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (далее также - разрешение), выдаваемого на основании заявления собственника или иного указанного в частях 5, 6, 7 настоящей статьи законного владельца соответствующего недвижимого имущества либо владельца рекламной конструкции органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа, на территориях которых предполагается осуществлять установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

На запрос Управления (исх.№16116 от 09.12.2016) Администрация городского округа Верхняя Пышма сообщила (вх.№01-21101 от 27.12.2016), что по имеющейся в администрации информации, электронное табло рекламной конструкции, расположенной в городе Верхняя Пышма на проспекте Успенский, а также

земельный участок, на котором этот объект расположен, находятся в собственности АО «Уралэлектромедь».

В соответствии со ст. 2 ФЗ от 21.07.1997 №122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» единственным доказательством существования зарегистрированного права на недвижимое имущество является государственная регистрация (юридический акт признания и подтверждения государством возникновения, ограничения (обременения), перехода или прекращения прав на недвижимое имущество).

Кадастровый учет, ведение государственного кадастра недвижимости и регистрация прав на недвижимое имущество осуществляется Федеральной службой государственной регистрации, кадастра и картографии; органы местного самоуправления в Российской Федерации подобными полномочиями не наделены, в связи с чем, Администрация городского округа Верхняя Пышма проинформировала, что перенаправила запрос Свердловского УФАС России о предоставлении информации для рассмотрения и подготовки ответа о правах на объект недвижимого имущества в Управление Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии по Свердловской области.

Между тем, согласно п. 5.8 ст.19 ФЗ «О рекламе» органы местного самоуправления муниципальных районов или городских округов утверждают схемы размещения рекламных конструкций на земельных участках независимо от форм собственности, а также на зданиях или ином недвижимом имуществе, находящихся в собственности субъектов Российской Федерации или муниципальной собственности. Схема размещения рекламных конструкций является документом, определяющим места размещения рекламных конструкций, типы и виды рекламных конструкций, установка которых допускается на данных местах. Схема размещения рекламных конструкций должна соответствовать документам территориального планирования и обеспечивать соблюдение внешнего архитектурного облика сложившейся застройки, градостроительных норм и правил, требований безопасности и содержать карты размещения рекламных конструкций с указанием типов и видов рекламных конструкций, площади информационных полей и технических характеристик рекламных конструкций. Схема размещения рекламных конструкций и вносимые в нее изменения подлежат предварительному согласованию с уполномоченным органом исполнительной власти соответствующего субъекта Российской Федерации в порядке, установленном высшим исполнительным органом государственной власти данного субъекта Российской Федерации. Схема размещения рекламных конструкций и вносимые в нее изменения подлежат опубликованию (обнародованию) в порядке, установленном для официального опубликования (обнародования) муниципальных правовых актов, и размещению на официальном сайте органа местного самоуправления муниципального района или органа местного самоуправления городского округа в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет». Для целей настоящей статьи под информационным полем рекламной конструкции понимается часть рекламной конструкции, предназначенная для распространения рекламы.

Постановлением Администрации городского округа Верхняя Пышма от 20.04.2016 №483(ред. от 12.12.2016) утверждена схема размещения рекламных

конструкций на территории городского округа Верхняя Пышма, в пункте 26 которой содержится информация о рекламной конструкции в виде электронного табло, размещенной по адресу пр. Успенский, 12.

Между тем, копия разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, расположенной в г. Верхняя Пышма на проспекте Успенский, 12, Администрацией городского округа Верхняя Пышма в Свердловское УФАС России не представлена.

Следовательно, рассматриваемая рекламная конструкция размещается при отсутствии разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, выдаваемого органом местного самоуправления городского округа, на территории которого осуществлена установка и эксплуатация рекламной конструкции, в нарушение требований ч.9 ст.19 ФЗ «О рекламе».

Согласно п.7 Письма ФАС России от 31.05.2010 №АК/16754 «О применении статьи 19 закона о рекламе» в случае если орган местного самоуправления в течение длительного времени не предпринимает действия, направленные на демонтаж незаконно установленной конструкции (не выдает соответствующее предписание, не обращается в суд), в связи с чем владелец рекламной конструкции получает необоснованное преимущество при осуществлении своей предпринимательской деятельности, такое бездействие органа местного самоуправления может быть рассмотрено на предмет наличия нарушения статьи 15 Федерального закона «О защите конкуренции».

Ответственность за нарушение требований, установленных ч.2 и ч.9 ст.19 ФЗ «О рекламе», несет рекламораспространитель (ч.7 ст.38 ФЗ «О рекламе»).

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

Возможным рекламораспространителем является АО «Уралэлектромедь».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу №3 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
2. Признать лицами, участвующими в деле:
 - 1) заявитель – <...> (<...>);
 - 2) лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства: АО «Уралэлектромедь» (624091, Свердловская обл., г. Верхняя Пышма, проспект Успенский, 1, ИНН 6606003385);
 - 3) заинтересованные лица:
 - Министерство по управлению государственным имуществом Свердловской области (ул. Мамина-Сибиряка, 111, г. Екатеринбург, 620000);

- Администрация городского округа Верхняя Пышма (624091, г. Верхняя Пышма, ул. Красноармейская, 13).

3. Назначить дело к рассмотрению на **07 февраля 2017 г. в 11 час. 00 мин.** по адресу: г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, 3 этаж, зал заседания комиссии (кааб. 314);

4. АО «Уралэлектромедь» представить в срок **до 01 февраля 2017 г.** в Свердловское УФАС России следующие документы и сведения:

1) копии учредительных документов, свидетельства о постановке на налоговый учет, свидетельства о регистрации в качестве юридического лица;

2) сведения о банковских счетах АО «Уралэлектромедь»;

3) запись видеоролика *«Магамуров! Руки прочь от Генплана! Возвращайся обратно на Украину!»*, распространенного 04.11.2016 на рекламной конструкции, указанной в Определении;

4) сведения о лице (лицах), являющемся законным владельцем рекламной конструкции, размещенной в г. Верхняя Пышма по пр. Успенский, 12, а также земельного участка, на котором размещена рекламная конструкция (с приложением подтверждающих документов);

5) копию заявления о выдаче разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (при наличии);

6) копию разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (при наличии);

7) сведения о периоде эксплуатации данной конструкции (с приложением подтверждающих материалов);

8) сведения о лице, определившем содержание информации *«Магамуров! Руки прочь от Генплана! Возвращайся обратно на Украину!»*, распространенной 04.11.2016 на рекламной конструкции в г. Верхняя Пышма на пересечении пр. Успенский и ул. Орджоникидзе;

9) сведения о заказчике данной информации;

10) копию утвержденного макета (при наличии);

11) копию договора на распространение рассматриваемой информации на рекламной конструкции, включая все имеющиеся приложения;

12) сведения о периоде распространения информации, указанной в Определении (с приложением подтверждающих документов);

13) письменное объяснение по факту использования рекламной конструкции, размещенной в г. Верхняя Пышма по пр. Успенский, 12, не в целях распространения рекламы, социальной рекламы, а также по факту установки и эксплуатации указанной рекламной конструкции при отсутствии разрешения Администрации городского округа Верхняя Пышма.

5. Администрации городского округа Верхняя Пышма представить в Свердловское УФАС России в срок **до 01 февраля 2017 г.:**

1) копию разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, размещенной в г. Верхняя Пышма по пр. Успенский, 12;

2) копию Постановления Администрации городского округа Верхняя Пышма от 20.04.2016 №483(ред. от 12.12.2016) «Об утверждении схемы размещения рекламных конструкций на территории городского округа Верхняя Пышма», заверенную надлежащим образом;

3) сведения о том, согласовывалась ли схема размещения рекламных конструкций на территории городского округа Верхняя Пышма в Министерстве по управлению государственным имуществом Свердловской области (с приложением подтверждающих документов);

4) сведения об основаниях включения конструкции по пр. Успенский, 12 в схему размещения рекламных конструкций на территории городского округа Верхняя Пышма;

5) сведения о мерах, предпринятых Администрацией городского округа Верхняя Пышма в связи с размещением рекламной конструкции в г. Верхняя Пышма по пр. Успенский, 12, без разрешения (выдавалось ли предписание о демонтаже, иные меры);

6) письменное объяснение по факту размещения рекламной конструкции (г. Верхняя Пышма по пр. Успенский, 12) при отсутствии разрешения органа местного самоуправления городского округа, на территории которого установлена и эксплуатируется рекламная конструкция.

6. Министерству по управлению государственным имуществом Свердловской области представить в Свердловское УФАС России в срок до **01 февраля 2017 г.** сведения о том, согласовывалась ли в МУГИСО схема размещения рекламных конструкций на территории городского округа Верхняя Пышма (с приложением подтверждающих документов).

Явка АО «Уралэлектромедь», в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.

Непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, а равно представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган заведомо недостоверных сведений влечет наложение административного штрафа на должностных лиц – от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от трехсот до пятисот тысяч рублей (ч. 5 ст. 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях).

Председатель Комиссии

<...>

