

Акционерное общество «Тандер»

Юридический адрес: 350002, г. Краснодар, ул. Леваневского, 185
Почтовый адрес: 350072, г. Краснодар, ул. Солнечная, 15/5
Р/с 40702810930010120150 Краснодарское отделение № 8619 ПАО Сбербанк
К/с 30101810100000000602 БИК 040349602 ОКПО 41351125
ИНН 2310031475 КПП 997350001
тел./факс 8 (861) 210-98-10



Арбитражный суд Западно-Сибирского округа

адрес: 625010, г. Тюмень, ул. Ленина, 74

От ответчика по первоначальному **Акционерное общество «Тандер»**
иску:

(АО «Тандер»)

адрес (юридический): г. Краснодар, ул. Леваневского, д. 188

адрес фактический: 644043, г. Омск, ул. Волочаевская, д. 11/1

Истцы: **ООО "УК "ПОЛЕТ"**

Красный Путь ул., д. 105, корп. 1, кв. 3, г. Омск,
644033

Администрация Советского административного округа г. Омска

Красный Путь, д. 107, г. Омск, 644033

Ответчики: **Индивидуальный предприниматель**

Иванов Владимир Александрович

К. Заслонова ул., д. 9, кв. 9, г. Омск, 644058

Индивидуальный предприниматель

Сметанина Татьяна Юрьевна

Октябрьская ул., д. 107, кв. 245, г. Омск, 644007

Индивидуальный предприниматель

Юдин Сергей Владимирович

Дианова ул., д. 19-А, кв. 189, г. Омск, 644106

При участии в деле третьих лиц, не заявляющих самостоятельных
требований относительно предмета спора:

Государственной жилищной инспекции Омской области
644007, г. Омск, ул. Булатова, д. 98

**Главного управления Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны,
чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий по Омской области**
644099, г. Омск, ул. Интернациональная, д. 41

- Фирманюка Алексея Владимировича;- Манылова Анатолия Сергеевича;- Пшеничного Дмитрия Анатольевича;- Дегтяревой Аллы;- Рахимзяновой Ирины Владимировны;- Иофлеву Любому Григорьевны;- Скосарь Александра Викторовича;- Скосарь Ирины Сергеевны;- Долговой Галины Александровны;- Атрощенко Вераники Васильевны;- Лохичевой Веры Геннадьевны;- Коржук Сергея Дмитриевича;- Ахтенберг Ирины Анатольевича;- Лысенко Лидии Ананьевны;- Лапуновой Светланы Григорьевны;- Жуковой Виктории Владимировны;- Жукова Станислава Сергеевича;- Мякишевой Светланы Леонидовны;- Яковлевой Натальи Викторовны;- Яковлева Дмитрия Владимировича;- Пивоваровой Ольги Владимировны;- Черказьянова Сергея Викторовича;- Дегтярева Михаила Владимировича;- Дегтяревой Ирины Анатольевича;- Степановой Татьяны Александровны;- Коломейцева Тимофея Игоревича;- Лаась Марины Леонардовны;- Арушаня Михаила Григорьевича;- Скудова Дмитрия Николаевича;- Иштуткиной Александры Вячеславовны;- Левицкой Ольги Александровны;- Левицкого Станислава Викторовича;- Гуськовой Ксении Владимировны;- Артемьевой Татьяны Сергеевны;- Колесниковой Инны Викторовны;- Бородай Юрия Михайловича;- Ланцова Вадима Викторовича;- Ланцовой Влады Вадимовны;- Ланцова Евгения Вадимовича;- Ланцовой Марии Владимировны;- Ключева Игоря Леонидовича;- Задворной Алеси Константиновны;- Корнейчук Татьяны Александровны;- Варфоломеевой Жанны Сергеевны;- Калугиной Елены Александровны;- Кликуновой Ольги Гамлетовны;- Малого Елены Николаевны;- Волкова Вадима Валерьевича;- Фетисова Ивана Петровича;- Малышева Евгения Николаевича;- Ивановой Натальи Ивановны;- Марланд Ивана Александровича;- Хоменко Татьяны Александровны;- Емельянова Дмитрия Юрьевича;- Емельяновой Валентины Андреевны;- Лошаченко Татьяны Сергеевны;- Столбенко Ирины Владимировны;- Чаюн Надежды Григорьевны;- Дятчиной Алены Дмитриевны;- Мякишева Александра Павловича;- Мякишева Павла Александровича;- Сысолятина Николая Владимировича;- Сысолятиной Светланы Викторовны;- Дурнова Игоря Геннадьевича;- Салюковой Олеси Эдуардовны;- Щелганиной Натальи Владимировны;- Колесникова Алексея Викторовича;- Слива Марии Николаевны;- Тарануха Владимира Анатольевича;- Канчуковской Елены Юрьевны;- Давыдовой Татьяны Александровны;- Прохорова Павла Эдуардовича;- Рыжовой Алены Валерьевны;- Рыжовой Ольги Владимировны;- Карелиной Ирины Александровны;- Карелина Владимира Владимировича;- Смирновой Евгении Владимировны;- Смирнова Дмитрия Феликсовича;- Кошкина Михаила Александровича;- Солопова Вячеслава Викторовича;- Киргинцева Данила Никитича;- Мроровой Ирины Александровны;- Киргинцева Никиты Александровича;- Киргинцева Романа Никитича;- Абросименко Виктории Ивановны;- Мининой Натальи Николаевны;- Евстратенко Евгении Викторовны;- Татун Людмилы Николаевны;- Тишконец Алексея Александровича;- Божко Максима Сергеевича;- Самойловой Людмилы Георгиевны;- Сиганова Ильи Дмитриевича;- Бураева Вячеслава Васильевича;- Гиевской Людмилы Николаевны;- Гиевского Геннадия Андреевича;- Ковтун Александра Александровича;- Новиковой Маргариты Михайловны;- Новикова Алексея Ивановича;- Смахнова Ильи Александровича;- Попова Константина Юрьевича;- Поповой Елены Михайловны;- Живица Елены Ивановны;- Шевченко Светланы Алексеевны;- Воронкина Вячеслава Анатольевича;- Красавецкой Вероники Владимировны;- Былинковой Натальи Викторовны;- Цалко Галины Игоревны;- Чистякова Николая Николаевича;- Пимерзиной Елены Валерьевны;- Емельяненко Константина Валерьевича;- Балтабаевой Шулпан Мулдахметовны;- Чернышева Алексея Александровича;- Слащева Натальи Мартемьяновны;- Полещук Петра Александровича;- Дубок Ольги Владимировны;- Чулковой Ирины Львовны;- Тимченко Светланы Юрьевны;- Манзыч Романа Витальевича;- Долбязковой Нины Ивановны;- Кузнецовой Татьяны Петровны;- Воронкиной Ирины Васильевны;- Кривовой Аллы Жорженны;- Петкау Ивана Валерьевича;- Шиповских Ольги Владимировны;- Наумова Алексея Тимофеевича;- Наумовой Татьяны Викторовны;- Должиной Татьяны Юрьевны;- Вырва Ольги Ивановны;- Бондаренко Владислава Александровича;- Обуховой Ольги Михайловны;- Карачева Александра Игоревича;- Карачевой Ольги Викторовны;- Чжан Лицзе;- Руссо Ирины Александровны;- Павловой Надежды Алексеевны;- Бартоломея Василия Александровича;- Жирнова Виталия Юрьевича;- Александрова Максима Леонидовича;- Александровой Екатерины Викторовны;- Капрановой Натальи Владимировны;- Капранова Романа Олеговича;- Гунько Ирины Александровны;- Гунько Дмитрия Сергеевича;- Шепелева Ивана Андреевича;- Дерюга Елены Александровны;- Ремезова Дениса Леонидовича;- Пухова Антона Юрьевича;- Караман Светланы Николаевны;- Поздеевой Лидии Петровны;- Богданова Сергея Николаевича;- Гладкова Юрия Николаевича;- Гладковой Евгении Ивановны;- Янкиной Алеси Владимировны;- Янкиной Анастасии Евгеньевны;- Янкиной Светланы Ивановны;- Псарук Любому Алексеевны;- Балашовой Олеси Павловны;- Сумановой Анны Александровны;- Лотковой Елены Степановны;- Ясюнос Евы Руслановны;- Алдаевой Надежды Юрьевны;- Усовой Нины Николаевны;- Мамоновой Людмилы Викторовны;- Мельниченко Виталия Викторовича;- Юраш Юрия Александровича;- Решеткиной Ольги Николаевны;- Коклягина Евгения Викторовича;- Коклягинной Ольги Николаевны;- Ксендзюк Инессы Александровны;- Сапелиной Марии Семеновны;- Горчаковой Халиды Халимулловны;- Еловской Елены Константиновны;- Бабина Алексея Михайловича;- Зубань Людмилы Анатольевны;- Еремеевой Нелли Рияановны;- Колесникова Дмитрия Николаевича;- Шапран Елены Дмитриевны;- Ереминой Дары Алексеевны;- Ереминой Софи Алексеевны;- Ереминой Ирины Викторовны;- Еремина Степана Алексеевича;- Еремина Алексея Николаевича;- Германова Александра Геннадьевича;- Кислякова Дмитрия Алексеевича;- Барановой Татьяны Михайловны;- Воронковой Ирины Анатольевны;- Воронкова Леонида Олеговича;- Бахарева Вячеслава Алексеевича;- Клюге Натальи Николаевны;- Ткаченко Максима Николаевича;- Радченко Ольги Геннадиевны;- Радченко Дмитрия Николаевича;- Боковикова Александра Михайловича;- Азарова Станислава Владимировича;- Должиной Татьяны Юрьевны;- Корвяковского Игоря Николаевича;- Шемякиной Анастасии Владимировны;- Киселева Романа Владимировича;- Двужилова Сергея Николаевича;- Казанцевой Надежды Александровны;- Хисматова Константина Валерьевича;- Хисматовой Анастасии Викторовны;- Ельниковой Татьяны Владимировны;- Ельниковая Евгения Викторовича;- Горяевой Марии Владимировны;- Киселевой Галины Петровны;- Литвинова Михаила Анатольевича;- Шнайдер Андрея Викторовича;- Семенковой Оксаны Александровны;- Семенкова Тимофея Игоревича;- Семенкова Александра Игоревича;- Семенкова Дмитрия Игоревича;- Семенкова Игоря Васильевича;- Шломан Татьяны Валерьевны;- Марахиной Инны Сергеевны;- Марахина Ивана Викторовича;- Лагерниковой Ольги Юрьевны;- Мавлихановой Ханифы Ильясовны;- Щелганиной Натальи Владимировны;- Лариной Елены Вячеславовны;- Жаркова Алексея Николаевича;- Бернгард Елены Николаевны;- Беккер Владимира Ивановича;- Беккер Татьяны Викторовны;- Курамшиной Светланы Леонидовны;- Денисовой Алены Александровны;- Приходько Татьяны Михайловны;- Саражина Андрея Андреевича;- Петрова Александра Владимировича;- Ариничевой Алены Витальевны;- Осташевой Ольги Аркадьевны;- Корсаковой Рашиды Исмаиловны;- Клайн Анастасии Александровны;- Гордиенко Натальи Юрьевны;- Черновой Ольги Юрьевны;- Лебедева Александра Владимировича;- Шикуновой "d": "PushТатьяны Ивановны;- Манылова Анатолия Сергеевича;- Гучёнова Михаила Александровича;- Давыдовой Татьяны Александровны;- Горошковой Татьяны Алексеевны;- Брусьяниной Натальи Валерьевны;- Эстерлейн Юлии Олеговны;- Теньковской Татьяны Александровны;- Стопкина Сергея Викторович;- Абрамович Рамила Равильевича;- Абрамович Галии Юсуповны;- Хаврошина Сергея Анатольевича;- Малыхиной Елены Викторовны;- Ермакова Алексея Олеговича;- Ермаковой Елены Алексеевны;- Зиновой Татьяны Геннадьевны;- Зинова Александра Юрьевича;- Шеремето Леонида Михайловича;- Шеремето Ирины Андреевны;- Андрейчикова Антона Владимировича;- Лапенко Ольги Владимировны;- Хлопотовой Натальи Александровны;- Хаджих Махди;- Мальцева Владимира Владимировича;- Подхомутниковой Елены Владимировны;- Попович Анастасии Олеговны;- Базик Людмилы Викторовны;- Кондрацкого Олега Александровича;- Бутаковой Анастасии Александровны;- Кирилловой Татьяны Геннадьевны;- Смирновой Татьяны Геннадьевны;- Хрящевской Ольги Валерьевны;- Хрящевского Николая Николаевича;- Стороженко Натальи Евгеньевны;- Чупрасовой Ирины Вадимовны;- Авдюковой Натальи Владимировны;- Осовых Вячеслава Михайловича;- Ханиковой Альфии Муратовны;- Серова Сергея Вениаминовича;- Бралец Галины Анатольевны;- Романова Олега Ивановича;- Шуруповой Елены Геннадьевны;- Мемех Ольги Сергеевны;- Мемех Романа Александровича;- Шичкова Дмитрия Викторовича;- Демиденко Марины Анатольевны;- Манакова Олега Александровича;- Кибальник Вадима Викторовича;- Кибальник Елены Александровны;- Гиенко Виталия Сергеевича;- Теслова Александра Ивановича;- Маталасова Вячеслава Владимировича;- Шибилева Дмитрия Александровича;- Курочкиной Оксаны Юрьевны;- Трофимова Артема Сергеевича;- Трофимовой Марины Викторовны;- Дембовской Ирины Валерьевны;- Гледяевой Людмилы Николаевны;- Шадринной Юлии Алексеевны;- Курочкиной Юлии Петровны;- Телекаева Александра Владиславовича;- Телекаевой Анны Владимировны;- Телекаева Никиты Александровича;- Телекаева Семёна Александровича;- Телекаева Александра Владиславовича;- Бабич Максима Александровича;- Пашнина Владимира Ивановича;- Козловского Кирилла Геннадьевича;- Беловой Анастасии Рашидовны;- Рассохиной Ирины Михайловны;- Лачугина Анатолия Александровича;- Шульгиной Юлии Викторовны;- Усовой Евгении Анатольевны;- Селиверстовой Юлии Александровны;- Телятниковой Анны Александровны;- Лебедева Андрея Викторовича;- Овчарова Дмитрия Юрьевича;- Гусакова Ивана Константиновича;- Гусаковой Екатерины Михайловны;- Зюрик Максима;- Санне Евгения Александровича;- Козловского Геннадия Леонидовича;- Карпиной Татьяны Михайловны.

КАССАЦИОННАЯ ЖАЛОБА
на решение Арбитражного суда Омской области,
постановление Восьмого арбитражного апелляционного суда по делу № А46-4309/2020

30.04.2021г. Арбитражным судом Омской области, по иску ООО «УК «Полет» к АО «Тандер», вынесено решение, которым было удовлетворено требование ООО «УК «Полет» об обязанности АО «Тандер» (далее – «Общество», «Ответчик») демонтировать размещенную на фасаде многоквартирного дома по адресу: город Омск, улица Красный путь, дом 103, корпус 3, конструкцию с рекламной вывеской магазина «Магнит», в том числе:

- а) красные металлические панели;
- б) извлечь металлические саморезы с кронштейнами и анкерные болты, на которые произведено крепление рекламной вывеской магазина «Магнит»;
- в) устранить образовавшиеся отверстия путем заполнения раствором и окраски места повреждения в цвет кирпича.

Постановлением Восьмого арбитражного апелляционного суда от 06 сентября 2021г., указанное решение оставлено без изменений, апелляционная жалоба АО «Тандер» - без удовлетворения.

Общество не может согласиться с постановленными судебными актами по следующим основаниям:

По мнению АО «Тандер», на 38 странице означенного Решения, а также на 23 странице Постановления суда апелляционной инстанции, судами сделаны ошибочные выводы, которые послужили основанием для принятия спорных судебных актов, соответственно:

«Оценив содержание спорной конструкции, установив, что она не содержит наименования организации ответчика, места его нахождения, занимает значительную площадь с использованием фасадной стены многоквартирного дома, которая является общим имуществом многоквартирного дома, суд приходит к выводу о том, что спорная конструкция не может быть отнесена к категории вывесок, является рекламной.»

«В настоящем случае установленная ответчиком вывеска «Магнит» является рекламной конструкцией, поскольку служит для поддержания и формирования интереса неопределенного круга лиц к обществу и его деятельности, имеет значительный размер (площадью 46,5 кв.м, что не опровергнуто АО «Тандер»), т.е. занимает значительную часть фасадной стены МКД, при этом не содержит сведений, обязательных в силу Закона № 2300-1. Исходя из изложенного доводы жалобы АО «Тандер» отклоняются судом апелляционной инстанции как заявленные без учета фактических обстоятельств спора, не соответствующие нормам права.»

Между тем указанная конструкция (вывеска магазина "Магнит") рекламной не является. Данное обстоятельство подтверждается:

- товарным знаком «Магнит», зарегистрированным Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (номер заявок в ФИПС 2016747715, 2017726032), распространяется на товары и услуги МКТУ 35 класса (услуги по продвижению товаров и услуги снабженческие для третьих лиц (закупка и обеспечение предпринимателей товарами)). Правообладателем товарного знака является АО «Тандер».

- наличии у АО «Тандер» документов, подтверждающих законность размещения спорной конструкции, в частности, актов работ, выполненных без ордера на производство работ **на установку знаково-информационных систем** от 27.10.2020 №№ 338, 341-344, выданных Администрацией города Омска.

Согласно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым Законом о рекламе, при этом не следует рассматривать в качестве рекламы и размещение наименования (коммерческого обозначения) организации в месте ее нахождения, а также иной информации для потребителей непосредственно в месте реализации товара, оказания услуг (например, информации о режиме работы, реализуемом товаре), поскольку размещение такой информации в указанном месте не преследует целей, связанных с рекламой.

В пункте 2 указанного постановления Пленума также отмечено, что при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы судам необходимо учитывать, что размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в названных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре (в том числе товарного знака).

Для разграничения информации, рекламы и иных вывесок имеет правовое значение предусмотренная федеральным законом обязательность размещения в целях доведения до потребителя соответствующей информации и место ее размещения.

Доводы УК о том, что фасад здания относится к общему имуществу собственников помещений в многоквартирном доме, а поэтому установка вывески может осуществляться только при наличии согласия собственников, являются не состоятельными, поскольку в результате такой установки общее имущество жильцов жилого дома не уменьшилось.

Доказательств того, что установленная информационная вывеска создает кому-либо препятствия в осуществлении прав по владению, пользованию и распоряжению принадлежащим им имуществом, материалы дела не содержат.

Само по себе отсутствие между сособственниками соглашения о владении пользовании общим имуществом и фактическое пользование частью общего имущества одним из участников долевой собственности, не образуют достаточную совокупность основания для взыскания такого пользователя денежных средств за использование части общего имущества, поскольку неиспользование имущества, находящегося в общей собственности одним из сособственников, не дает ему права на такое взыскание с другого участника, использующего часть общего имущества в пределах своей доли предприниматели являясь собственником встроенного нежилого помещения, переданного АО «Тандер» в аренду, **и, соответственно, доли в праве собственности на общее имущество многоквартирного дома, может использовать часть общего имущества многоквартирного дома для установки информационных вывесок.**

Совершенные обществом действия произведены по согласованию с арендодателями, что подтверждается согласованными сторонами условиями п. 4.4.1 договора аренды № ОмФ/52116/19 от 29.10.2019г.

Спорная конструкция представляет собой вывеску и не является рекламой, поскольку содержит наименование торговой марки ответчика; вывеска с наименованием «Магнит» -товарный знак акционерного общества «Тандер».

Конструкция не содержит иных сведений (рекламных слоганов, изображений, не являющихся торговой маркой, сведений об акциях или иных сведений, являющихся рекламой с точки зрения законодательства о рекламе).

Согласно пункту 5 части 2 статьи 2 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе" (далее-Закон о рекламе) этот закон не распространяется на вывески и указатели, не содержащие сведений рекламного характера.

В силу пункта 1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 58 не может быть квалифицирована в качестве рекламы информация, которая хотя и отвечает перечисленным критериям, однако обязательна к

размещению в силу закона или размещается в силу обычая делового оборота. Не следует рассматривать в качестве рекламы и размещение наименования (коммерческого обозначения) организации в месте ее нахождения, а также иной информации для потребителей непосредственно в месте реализации товара, оказания услуг (например, информации о режиме работы, реализуемом товаре), поскольку размещение такой информации в указанном месте не преследует целей, связанных с рекламой.

В соответствии с разъяснениями, данными в пункте 18 информационного письма Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 N 37, размещение уличной вывески (таблички) с наименованием юридического лица как указателя его местонахождения или обозначения места входа в занимаемое помещение, здание или на территорию является общераспространенной практикой и соответствует сложившимся на территории России обычаям делового оборота. Назначение информации такого характера состоит в извещении неопределенного круга лиц о фактическом местонахождении юридического лица и (или) обозначении места входа.

По смыслу статьи 2 Закона о рекламе под таковой понимаются сведения, распространяемые исключительно для формирования и поддержания интереса к юридическому или физическому лицу, его товарам, идеям и начинаниям.

Указание юридическим лицом своего наименования на вывеске (табличке) по месту нахождения преследует иные цели и не может рассматриваться как реклама.

Доказательств, свидетельствующих о совершении ответчиком действий, препятствующих осуществлению иным законным владельцам своих прав в отношении спорного имущества, в деле отсутствуют.

Аналогичная правовая позиция по схожим спорам с участием АО «Тандер» изложена в постановлениях Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 22.10.2019 по делу N А53-14205/2018 (Определение Верховного Суда Российской Федерации от 10.03.2020 г. N 308-ЭС20-229), постановлении Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда 15АП-14708/2020 от 22 октября 2020 по делу No А53-8185/2020. Также, в Определениях Верховного Суда Российской Федерации от 22.08.2016 № 307-ЭС16-10288 по делу № А56-47633/2015, от 30.05.2019 № 309-ЭС18-22421 по делу № А46-39399/2017 при этом фактические обстоятельства дел совпадают, в связи с чем правовые позиции судов по указанным делам, могут быть использованы при рассмотрении настоящего дела.

Кроме того, Федеральная антимонопольная служба России в письме от 27.12.2017 N АК/92163/17 "О разграничении понятий вывеска и реклама" разъяснила:

«Информация, обязательная к размещению в силу закона или обычая делового оборота, не признается рекламой.

В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 2 Федерального закона "О рекламе" данный Закон не распространяется на информацию, раскрытие или распространение либо доведение до потребителя которой является обязательным в соответствии с федеральным законом.

Кроме того, согласно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации N 58 от 08.10.2012 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" не может быть квалифицирована в качестве рекламы информация, которая обязательна к размещению в силу закона или размещается в силу обычая делового оборота.

При этом не является рекламой размещение наименования (коммерческого обозначения) организации в месте ее нахождения, а также иной информации для потребителей непосредственно в месте реализации товара, оказания услуг (например, информации о режиме работы, реализуемом товаре), поскольку размещение такой информации в указанном месте не преследует целей, связанных с рекламой.

В соответствии с пунктом 18 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 N 37 "Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе", сведения,

распространение которых по форме и содержанию является для юридического лица обязательным на основании закона или обычая делового оборота, не относятся к рекламной информации независимо от манеры их исполнения на соответствующей вывеске, в том числе с использованием товарного знака.

Согласно части 1 статьи 9 Закона Российской Федерации "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.

Назначение информации такого характера состоит в извещении неопределенного круга лиц о фактическом местонахождении юридического лица и (или) обозначении места входа.

Указание юридическим лицом своего наименования на вывеске (табличке) по месту нахождения преследует цели, отличные от цели рекламы - привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и не может рассматриваться как реклама.

С учетом положений пункта 1 статьи 9 Закона Российской Федерации "О защите прав потребителей" указание на здании в месте нахождения организации ее наименования, в том числе выполненного с использованием товарного знака или его части, адреса и режима работы организации относится к обязательным требованиям, предъявляемым к вывеске Законом Российской Федерации "О защите прав потребителей", следовательно, такая информация не может рассматриваться в качестве рекламы, независимо от манеры ее исполнения, в том числе в случае размещения такой информации на конструкциях, представляющих собой электронное табло с "бегающей строкой" или подсветкой.

Указание в месте нахождения предприятия коммерческого обозначения, в том числе несовпадающего с наименованием организации, также предназначено для идентификации предприятия (например, магазина) для потребителей и не является рекламой.

Кроме того, указание в месте нахождения организации профиля ее деятельности (аптека, кондитерская, ресторан) либо ассортимента реализуемых товаров и услуг (хлеб, продукты, мебель, вино, соки), может быть признано обычаем делового оборота, соответственно, на конструкции с такой информацией нормы Федерального закона "О рекламе" не распространяются.

Указанная позиция подтверждается, в том числе решениями судов по делам N А56-44838/2016, N А43-11863/2013.

Конструкция признается размещенной в месте нахождения организации в случае размещения на фасаде здания непосредственно рядом со входом в здание, в котором находится организация, либо в границах окон помещения, в котором осуществляет свою деятельность соответствующая организация, а также непосредственно над оконными проемами или под оконными проемами такого помещения, либо в пределах участка фасада здания, являющегося внешней стеной конкретного помещения в здании, в котором осуществляет свою деятельность соответствующая организация.

При этом в силу пункта 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации N 58 от 08.10.2012 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" то обстоятельство, что информация, обязательная к размещению в силу закона или размещенная в силу обычая делового оборота, приведена не в полном объеме, само по себе не влечет признания этой информации рекламой.»

Также, в письме от 15.03.2010 N АК/6745 "О размещении вывесок на многоквартирных домах" Федеральная антимонопольная служба России разъяснила:

«1. В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 2 Федерального закона "О рекламе" указанный Закон не распространяется на информацию, раскрытие или распространение либо

доведение до потребителя которой является обязательным в соответствии с федеральным законом.

Кроме того, согласно пункту 18 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 25.12.1998 N 37 "Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе" сведения, распространение которых по форме и содержанию является для юридического лица обязательным на основании закона или обычая делового оборота, не относятся к рекламной информации независимо от манеры их исполнения на соответствующей вывеске.

К данным сведениям не применяются требования законодательства Российской Федерации о рекламе.

Размещение в месте нахождения организации ее наименования, по мнению специалистов ФАС России, служит целям идентификации данной организации для потребителя и не может рассматриваться как его реклама.

Учитывая изложенное, указание на здании в месте нахождения организации ее наименования, в том числе, если такое указание осуществляется с использованием коммерческого обозначения либо фирменного наименования, не может рассматриваться в качестве рекламы.

Соответственно, на такую конструкцию не распространяются требования Федерального закона "О рекламе".

2. Гражданским кодексом Российской Федерации установлено, что имущество, находящееся в собственности двух или нескольких лиц, принадлежит им на праве общей собственности. Общая собственность на имущество является долевой, за исключением случаев, когда законом предусмотрено образование совместной собственности на это имущество.

Распоряжение имуществом, находящимся в долевой собственности, осуществляется по соглашению всех ее участников.

В соответствии с частью 1 статьи 36 Жилищного кодекса Российской Федерации собственникам помещений в многоквартирном доме принадлежат на праве общей долевой собственности помещения в данном доме, не являющиеся частями квартир и предназначенные для обслуживания более одного помещения в данном доме, в том числе ограждающие несущие и ненесущие конструкции данного дома.

Согласно положениям статьи 44 Жилищного кодекса Российской Федерации общее собрание собственников помещений в многоквартирном доме является органом управления многоквартирным домом. К компетенции именно общего собрания собственников помещений, в соответствии с пунктом 3 части 2 указанной статьи, относится принятие решений о передаче в пользование общего имущества в многоквартирном доме.

Учитывая изложенное, при размещении рекламы на общем имуществе многоквартирного дома необходимо получение согласия собственников помещений многоквартирного дома.

Вместе с тем, в соответствии с Законом Российской Федерации "О защите прав потребителей" размещение в месте нахождения (месте осуществления деятельности) организации (в том числе магазина) вывески является обязательным. Данная обязанность вытекает из прав владельца организации (магазина) по использованию помещений многоквартирного дома, полученных в установленном порядке.

Следовательно, размещение вывески магазина на многоквартирном доме не требует дополнительного согласования с собственниками помещений.»

Учитывая изложенное, указание на здании в месте нахождения организации ее наименования в том числе, если такое указание осуществляется с использованием комбинированного товарного знака предприятия, не может рассматриваться в качестве рекламы, что исключает необходимость дополнительного согласования с собственниками помещений МКД, поскольку указанная информация обязательна для размещения

организациями в соответствии с вышеприведенными нормами действующего законодательства.

Согласно ч.1 ст.65 АПК РФ каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений.

Таким образом, АО «Тандер» представлено достаточно надлежащих и достоверных доказательств, **подтверждающих законность размещения вывески (знаково-информационной системы) «Магнит» на фасаде многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Омск, ул. Красный Путь, д. 103, корп. 3.**

На основании вышеизложенного и в соответствии с ч. 2 ст. 181 (ч. 6 ст.271), ст. ст. 273 - 277 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации

ОБЩЕСТВО ПРОСИТ:

Решение Арбитражного суда Омской области и Определение Восьмого арбитражного апелляционного суда по делу А46-4309/2020 отменить, принять по делу новый судебный акт, которым отказать в удовлетворении предъявленных требований к АО «Тандер» в полном объеме.

Приложения:

1. Платежное поручение об уплате госпошлины.
2. Квитанция об отправке копии кассационной жалобы лицам, участвующим в деле.
3. Ходатайство о приостановлении исполнения судебного акта.
4. Копии оспариваемых судебных актов.
5. Копия доверенности на представителя.

Представитель АО «Тандер» по доверенности _____ **/Ливадний В.С./**