РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 14386/05-2017

Резолютивная часть решения объявлена 13.04.2018

Решение в полном объеме изготовлено 27.04.2018 г. Ульяновск

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

председатель комиссии - зам. руководителя управления - начальник отдела <…>,

члены комиссии - ведущий специалист-эксперт <…>.,

- специалист-эксперт <…>,

рассмотрев дело № 14386/05-2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения по адресу: г. Ульяновск, ул. Полбина, д. 65 рекламы: на конструкции, установленной на газоне рядом с домом, - «ТАБАК в розницу по оптовым ценам», на стенах дома - «ТАБАК», «ТАБАК в розницу по оптовым ценам», содержащей признаки нарушения части 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*),

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

, зарегистрированного по адресу: 7327032652), ОГРН 1157327003547, ИНН *ООО «ФОРТУНА»* (далее - **общества с ограниченной ответственностью «ФОРТУНА»**- 432026, г. Ульяновск, ул. Полбина, д. 65 (о месте и времени рассмотрения дела общество уведомлено);

- **индивидуального предпринимателя** <…> (далее - *ИП* <…>), ОГРНИП <…>, ИНН <…>, зарегистрированного по адресу: <…> (о месте и времени рассмотрения дела предприниматель уведомлен),

УСТАНОВИЛА:

По обращению физического лица, который не дал согласия на разглашение своих персональных данных, перенаправленного Прокуратурой Ульяновской области (исх. № 25-14-2017/19986-2017 от 15.08.2017, вх. № 5069 от 21.08.2017), Ульяновским УФАС России определением от 21.09.2017 возбуждено дело № 14386/05-2017 по признакам нарушения ч. 8 ст. 7 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле привлечено лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения

законодательства о рекламе, ООО «ФОРТУНА». Рассмотрение дела назначено на 18.10.2018.

На рассмотрение дела 18.10.2018 представитель ООО «ФОРТУНА» не явился, запрошенные определением от 21.09.2018 документы и сведения обществом не представлены. Определение от 21.09.2018 (исх. № 4618-05 от 25.09.2018), направленное ООО «ФОРТУНА» по адресу места нахождения, указанному в Едином государственном реестре юридических лиц (ЕГРЮЛ), заказным письмом с уведомлением № 43206815634521 от 26.09.2017, адресатом по состоянию на 18.10.2017 не получено. Согласно сведениям, размещенным на сайте ФГУП «Почта России», с 28.09.2017 указанное заказное письмо ожидает адресата в месте вручения (впоследствии письмо возвращено в Ульяновское УФАС России по истечении срока хранения в отделении почтовой связи).

Определением от 18.10.2017 рассмотрение дела № 14386/05-2017 приостановлено до установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 6418-05 от 22.12.2017) открытое акционерное общество «Городская управляющая компания Засвияжского района» (далее - *ОАО «ГУК Засвияжского района»*), в управлении которого находится многоквартирный жилой дом, расположенный по адресу: г. Ульяновск, ул. Полбина, д. 65, сообщило (исх. № 01-06-40 от 15.01.2018, вх. № 121 от 15.01.2017), что под вывеской «Магазин Симбирск продукт 24 ч.» в помещении указанного дома предпринимательскую деятельность осуществляет ИП <…>, ОГРНИП <…>, ИНН <…>. Договоров между ИП <…> и ОАО «ГУК Засвияжского района» не заключалось.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 448-05 от 30.01.2018) Управление Федеральной налоговой службы по Ульяновской области (исх. № 08-27/0496дсп@ от 16.02.2018) сообщило место жительства ИП <…> <…> является единственным участником и директором ООО «ФОРТУНА».

Определением от 12.03.2018 рассмотрение дела № 14386/05-2017 возобновлено, срок рассмотрения дела продлен до 11.05.2018. Рассмотрение дела назначено на 13.04.2018. К участию в деле привлечено лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ИП <…>

На рассмотрение дела 13.04.2018 представитель ООО «ФОРТУНА» не явился, запрошенные определением от 13.04.2018 документы и сведения обществом не представлены. Определение от 12.03.2018 (исх. № 1056-05 от 12.03.2018), направленное ООО «ФОРТУНА» по адресу места нахождения, указанному в ЕГРЮЛ, заказным письмом с уведомлением № 43206821551720 от 12.03.2018, адресатом по состоянию на 13.04.2018 не получено. Согласно сведениям, размещенным на сайте ФГУП «Почта России», 13.03.2018 имела место неудачная попытка вручения корреспонденции адресату.

На рассмотрение дела 13.04.2018 ИП <…> не явился, запрошенные определением от 13.04.2018 документы и сведения предпринимателем не представлены. Определение от 12.03.2018 (исх. № 1056-05 от 12.03.2018), направленное ИП <…> по адресу места жительства, указанному в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей (ЕГРИП), заказным письмом с уведомлением № 43206821551737 от 12.03.2018, адресатом по состоянию на 13.04.2018 не получено. Согласно сведениям, размещенным на сайте ФГУП «Почта России», 13.03.2018 имела место неудачная попытка вручения корреспонденции адресату.

В соответствии со ст. 54 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - *ГК РФ*) юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, считается полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

Согласно ч. 1 ст. 20 ГК РФ местом жительства признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте своего жительства, несет риск вызванных этим последствий.

В соответствии с п. «д» ч. 2 ст. 5 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» сведения о месте жительства индивидуального предпринимателя в Российской Федерации содержатся в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей.

Согласно ст. 165.1 ГК РФ заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

В соответствии с п. 63 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» по смыслу п. 1 ст. 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, должно быть направлено по адресу его регистрации по месту жительства или пребывания либо по адресу, который гражданин указал сам (например, в тексте договора), либо его представителю. С учетом положения п. 2 ст. 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, осуществляющему предпринимательскую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя, или юридическому лицу, направляется по адресу, указанному соответственно в едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей или в едином государственном реестре юридических лиц либо по адресу, указанному самим индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом. Гражданин, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по указанным адресам, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя. Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу.

В соответствии с п. 24.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при решении арбитражным судом вопроса о том, имело ли

место надлежащее извещение лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, либо его законного представителя о составлении протокола об административном правонарушении, следует учитывать, что не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением, несмотря на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств).

Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 14386/05-2017 направлялись ООО «ФОРТУНА» по адресу места нахождения, указанному в ЕГРЮЛ, а ИП <...> - по адресу места жительства, указанному в ЕГРИП, исходя из вышеприведенных норм права (по аналогии), Комиссия приходит к мнению, что в данном случае нельзя признать извещение о месте и времени рассмотрения дела лиц, участвующих в рассмотрении дела, ненадлежащим из-за неполучения ими направленных антимонопольным органом процессуальных документов.

Исследовав материалы дела № 14386/05-2017, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу «ТАБАК в розницу по оптовым ценам», «ТАБАК» и «ТАБАК в розницу по оптовым ценам», ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение физического лица, который не дал согласия на разглашение своих персональных данных, перенаправленное Прокуратурой Ульяновской области (исх. № 25-14-2017/19986-2017 от 15.08.2017, вх. № 5069 от 21.08.2017), о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе. В обращении указано, что на газоне рядом с домом, расположенным по адресу: г. Ульяновск, ул. Полбина, д. 65, размещена реклама табачных изделий. Распространение рекламы табака, табачной продукции, табачных изделий запрещено в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Специалистами Ульяновского УФАС России произведён осмотр территории рядом с домом, расположенным по адресу: г. Ульяновск, ул. Полбина, д. 65, что зафиксировано актом осмотра территории от 28.08.2017. На рекламной конструкции, установленной на газоне, приведена информация следующего содержания: «*ТАБАК в розницу по оптовым ценам*», в правом нижнем углу рекламы размешена стрелка с надписью внутри: «*20 метров*», в левом нижнем углу изображены две сигареты. Также слева от входа в магазин, расположенный по адресу: г. Ульяновск, ул. Полбина, д. 65, на стене здания размещен баннер следующего содержания. Слово «*ТАБАК*» изображено вертикально, внизу - изображение двух сигарет. Между указанным баннером и входом в магазин на стене здания размещен баннер с изображением на красном фоне белых букв следующего содержания: «*ТАБАК в розницу по оптовым ценам*».

В соответствии с п.п. 1 - 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» 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; 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа,

услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В силу п.п. 1 - 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация о продаже табака в розницу по оптовым ценам, распространяющаяся на конструкции возле дома, расположенного по адресу: г. Ульяновск, ул. Полбина, д. 65, а также размещенная на стене указанного дома, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - реализуемому табаку.

В соответствии с п. «г» ч. 1 ст. 16 Федерального закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака» в целях сокращения спроса на табак и табачные изделия установлен запрет на использование и имитацию табачного изделия при производстве других видов товаров, не являющихся табачными изделиями, при оптовой и розничной торговле.

Согласно п. 8 ст. 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

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

Согласно ч.ч. 6 и 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ст. 7 указанного Федерального закона, несут рекламодатель и рекламораспространитель.

В соответствии с п.п. 5 и 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, а рекламораспространителем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно ответу ОАО «ГУК Засвияжского района» (исх. № 01-06-40 от 15.01.2018, вх. № 121 от 15.01.2017) на запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 6418-05 от 22.12.2017) под вывеской «Магазин Симбирск продукт 24 ч.» в помещении дома, расположенного по адресу: г. Ульяновск, ул. Полбина, д. 65, предпринимательскую деятельность осуществляет ИП <…>

Таким образом, рекламораспространителем в данном случае является ИП <…>

Согласно ч.ч. 1, 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, принимает по результатам рассмотрения таких дел решения и выдает предписания, предусмотренные настоящим Федеральным законом. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдается на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей и должно содержать указание о прекращении ее распространения.

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Административная ответственность за рассматриваемое нарушение Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ч. 4 ст. 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 и 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 37-45 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 «ТАБАК в розницу по оптовым ценам» (размещенную на рекламной конструкции, установленной на газоне рядом с домом по адресу: г. Ульяновск, ул. Полбина, д. 65), а также «ТАБАК» и «ТАБАК в розницу по оптовым ценам» (размещенную на стене указанного дома), ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Выдать ИП <…> предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии **И.И.** <…>

Члены Комиссии **Н.В.** <…>

Д.А. <…>

ИП <…>

ул. <…>

ПРЕДПИСАНИЕ № 1

о прекращении нарушения

законодательства

Российской Федерации о рекламе

27.04.2018 г.

Ульяновск

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

председатель комиссии - зам. руководителя управления - начальник отдела <…>,

члены комиссии - ведущий специалист-эксперт <…>,

- специалист-эксперт <…>

на основании своего решения от 13.04.2018 (в полном объеме решение изготовлено 27.04.2018) по **делу № 14386/05-2017** о признании рекламы: «ТАБАК в розницу по оптовым ценам» (размещенной на рекламной конструкции, установленной на газоне рядом с домом по адресу: г. Ульяновск, ул. Полбина, д. 65), а также «ТАБАК» и «ТАБАК в розницу по оптовым ценам» (размещенной на стене указанного дома), ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. **Индивидуальному предпринимателю** <…> (далее - *ИП* <…>.), ОГРНИП <…>, ИНН <…>, зарегистрированному по адресу: <…>, в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение требований пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», выразившееся в распространении рекламы табака, табачной продукции, путём прекращения распространения указанной рекламы.

2. **И П** <…>, ОГРНИП <…>, ИНН <…>, зарегистрированному по адресу: <…>, направить в Ульяновское УФАС России документальные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в трехдневный срок со дня исполнения.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Ульяновское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке,

предусмотренном статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии <…>

Члены Комиссии <…>

<…>