

10 октября 2016 г.

г. Тула

14 часов

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № АП 02-11/73-2016, возбужденного в отношении должностного лица - индивидуального предпринимателя Горбачевского в отсутствие последнего, уведомленного надлежащим образом в соответствии с частью 1 статьи 165.1 Гражданского кодекса РФ (почтовые идентификаторы № 30000002554816, № 30000002554830),

УСТАНОВИЛ:

На углу многоэтажного дома, расположенного по адресу: г. Тула, Красноармейский проспект, д. 8 над входом в «Пиццерию на Красноармейском» размещена рекламная конструкция следующего содержания:

«ДОСТАВКА 30-26-36 пиццы»,

на стене первого этажа указанного дома справа от входа в пиццерию размещен рекламный баннер следующего содержания:

«служба доставки

8(4872) 30-26-36

Проведи время со Вкусом... ПИЦЦЫ»

Указанная информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке и, в силу статьи 3 Федерального Закона «О рекламе», является рекламой.

Пунктом 2 Правил продажи товаров дистанционным способом, утв. [постановлением](#) Правительства РФ от 27 сентября 2007 г. N 612 определено понятие «продажа товаров дистанционным способом» - продажа товаров по договору розничной купли-продажи, заключаемому на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара, содержащимся в каталогах, проспектах, буклетах либо представленным на фотоснимках или с использованием сетей почтовой связи, сетей электросвязи, в том числе информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", а также сетей связи для трансляции телеканалов и (или) радиоканалов, или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора.

В соответствии со статьей 8 Федерального закона «О рекламе» в рекламе товаров

при дистанционном способе их продажи должны быть указаны сведения о продавце таких товаров: наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о постановке на учет в качестве индивидуального предпринимателя (ОГРНИП).

В нарушение данной нормы Закона реклама «Пиццерии на Красноармейском» не содержит наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о регистрации лица в качестве индивидуального предпринимателя.

В силу пункта 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

На основании частей 6, 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за вышеуказанное нарушение несет рекламоатель, рекламораспространитель, в данном случае – индивидуальный предприниматель Горбачевский .

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях установлено, что нарушение рекламоателем/рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

С учетом вышеуказанного индивидуальный предприниматель Горбачевский подлежит привлечению к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства.

На основании изложенного:

- событием административного правонарушения является нарушение индивидуальным предпринимателем Горбачевским О.Ф. статьи 8 Федерального закона «О рекламе», что влечет административную ответственность на должностное лицо - индивидуального предпринимателя Горбачевского О.Ф., предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ;
- временем совершения административного правонарушения является период с 30 марта 2016 года (момент обнаружения правонарушения) по настоящее время;
- местом совершения административного правонарушения является г. Тула.

В соответствии с пунктом 24 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004г. N 10 "О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях" при рассмотрении дел об оспаривании решений (постановлений) административных органов о привлечении к административной ответственности судам следует проверить, были ли приняты административным органом необходимые и достаточные меры для извещения лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, либо его законного представителя о составлении протокола об административном правонарушении в целях обеспечения возможности воспользоваться правами, предусмотренными [статьей 28.2](#) КоАП РФ.

Согласно [части 1 статьи 25.15](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лица, участвующие в производстве по делу

об административном правонарушении, извещаются или вызываются в суд, орган или к должностному лицу, в производстве которых находится дело, заказным письмом с уведомлением о вручении, повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова и его вручение адресату.

В соответствии с частью 2 указанной статьи извещения, адресованные гражданам, в том числе индивидуальным предпринимателям, направляются по месту их жительства. При этом место жительства индивидуального предпринимателя определяется на основании выписки из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей.

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 (пункт 24.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004г. N 10).

20.09.2016г. по адресу регистрации индивидуального предпринимателя Горбачевского согласно сведениям, предоставленным ИФНС России по Тульской обл. вх. № 2097 от 19.05.2016г.) заказным письмом с уведомлением (почтовый идентификатор № 30000002554830) и по адресу фактического осуществления предпринимательской деятельности (г. Тула, Красноармейский проспект, д. 8, почтовый идентификатор № 30000001194389), направлены определение о назначении места, даты и времени рассмотрения дела об административном правонарушении № АП 02-11/73-2016 (исх. № 2/7333) с указанием времени и места составления протокола об административном правонарушении - 10 октября 2016 года в 14 часов и протокол об административном правонарушении проведения административного расследования (исх. № 2/2470).

Согласно сведениям, размещенным на официальном Интернет-сайте Почты России (www.pochta.ru), заказное письмо с почтовым идентификатором (30000002554830) не вручено адресату (28.09.2016г. – неудачная попытка вручения); заказное письмо с почтовым идентификатором (30000002554816) не вручено адресату (28.09.2016г. – неудачная попытка вручения).

В соответствии с частью 1 статьи 165.1 Гражданского кодекса 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.

Пунктом 63 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015г. № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса РФ» установлено, что юридически значимое сообщение, адресованное индивидуальному предпринимателю направляется по адресу его регистрации.

При этом необходимо учитывать, что гражданин, индивидуальный

предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресам, перечисленным в [абзацах первом и втором](#) настоящего пункта, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя. Гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте своего жительства, несет риск вызванных этим последствий ([пункт 1 статьи 20](#) ГК РФ). Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу.

Изложенные обстоятельства, свидетельствуют о том, что Управлением приняты все необходимые и достаточные меры для извещения лица - индивидуального предпринимателя Горбачевского о совершении в отношении него процессуальных действий (рассмотрения протокола об административном правонарушении и материалов административного дела), в целях обеспечения возможности воспользоваться правами, предусмотренными [статьей 28.2](#) КоАП РФ.

Факт совершения административного правонарушения должностным лицом – индивидуальным предпринимателем Горбачевским подтверждается протоколом по делу № АП 02-11/73-2016 об административном правонарушении от 20 сентября 2016 года, а также материалами рекламного дела № 02-03/20-2016.

Срок давности привлечения должностного лица - индивидуального предпринимателя Горбачевского, к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение рекламного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, личность правонарушителя, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При рассмотрении настоящего дела, в действиях должностного лица – индивидуального предпринимателя Горбачевского обстоятельства смягчающие, отягчающие административную ответственность не установлены.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Частями 1 и 2 статьи 3.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях

Предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

Предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

Руководствуясь частями 1, 2 статьи 3.5, частью 1 статьи 4.1.1, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо – индивидуального предпринимателя Горбачевского, виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Дата вступления постановления в законную силу – 20 октября 2016 года