

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 15001/05-2018

Резолютивная часть решения объявлена 24.08.2018

Решение в полном объеме изготовлено 06.09.2018
Ульяновск

г.

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

председатель комиссии - Вр.И.О. руководителя управления <...>И.И.,

члены комиссии: - специалист-эксперт <...>Д.А.,

- специалист-эксперт <...>Ж.Н.,

рассмотрев дело № 15001/05-2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы пива марки «Ayinger» и рекламы «Карсунская частная пивоварня», размещенной в (на) торговом павильоне индивидуального предпринимателя <...> (далее - ИП <...>), ОГРНИП <...>, ИНН <...>, содержащей признаки нарушения пункта 6 части 1, пункта 5 части 2 и части 3 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*),

в отсутствие **лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе**, - ИП <...>, зарегистрированного по адресу: <...>.

УСТАНОВИЛА:

По заявлению физического лица (исх. № 83 от 24.04.2018, вх. № 143/ог от 25.04.2018) Ульяновским УФАС России определением от 25.06.2018 возбуждено дело № 15001/05-2018 по признакам нарушения п. 6 ч. 1, п. 5 ч. 2 и ч. 3 ст. 21 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле привлечено лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ИП <...> Рассмотрение дела назначено на 24.07.2018.

ИП <...> (его представитель) на рассмотрение дела 24.07.2018 не явился, запрошенные определением от 25.06.2018 документы и сведения предпринимателем не представлены. Определение от 25.06.2018 (исх. № 2848-05 от 28.06.2018) направлено ИП <...> по адресу места нахождения, указанному в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей (ЕГРИП), заказным письмом с уведомлением № <...> от 29.06.2018, которое, по сведениям с официального сайта ФГУП «Почта России» - сервис «Отслеживание» (<https://www.pochta.ru/tracking>), адресатом не получено (30.06.2018 имела место неудачная попытка вручения корреспонденции). Впоследствии указанное заказное письмо возвращено в Ульяновское УФАС России по истечении срока хранения в отделении почтовой связи.

Определением от 24.07.2018 срок рассмотрения дела № 15001/05-2018 продлен до 25.08.2018, рассмотрение дела отложено и назначено на 24.08.2018.

ИП <...> (его представитель) на рассмотрение дела 24.08.2018 не явился, запрошенные определением от 24.07.2018 документы и сведения предпринимателем не представлены. Определение от 24.07.2018 (исх. № 3351-05 от 26.07.2018) направлено ИП <...> по адресу места нахождения, указанному в ЕГРИП, заказным письмом с уведомлением № <...> от 27.07.2018,

которое, по сведениям с официального сайта ФГУП «Почта России» - сервис «Отслеживание» (<https://www.pochta.ru/tracking>), адресатом не получено (31.07.2018 имела место неудачная попытка вручения корреспонденции).

По запросу Ульяновского УФАС России (исх. № 2369-05 от 25.05.2018) Управлением Федеральной налоговой службы по Ульяновской области (исх. № 08-27/1561дсп@ от 04.06.2018, вх. № 159/ДСП от 05.06.2018) представлена выписка из ЕГРИП об ИП <...> (ОГРНИП 31673<...>2500094596), из которой следует, что предприниматель зарегистрирован по адресу: <...>.

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 № 15001/05-2018 направлялись ИП <...> по адресу места жительства, указанному в ЕГРИП, исходя из вышеприведенных норм законодательства Российской Федерации (в том числе по аналогии права), Комиссия приходит к мнению, что в данном случае нельзя признать извещение о месте и времени рассмотрения дела стороны по делу ненадлежащим из-за неполучения указанным лицом процессуальных документов, направленных в его адрес.

Исследовав материалы дела № 15001/05-2018, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу пива марки «Ayinger» на плакате, размещенном в окне павильона, расположенного рядом с домом по адресу: г. Ульяновск, пр-т Ульяновский, д. 4, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение физического лица (исх. № 83 от 24.04.2018, вх. № 143/ог от 25.04.2018) о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе. В частности, в обращении сообщается, что ИП <...> на павильоне под названием «Карсунская частная пивоварня» рядом с домом, расположенным по адресу: г. Ульяновск, пр-т Ульяновский, д. 4, разместил рекламу пива, используя слово «пивоварня». Кроме того, рекламным плакатом, размещенным в окне павильона, ИП <...> привлекает внимание к пиву марки «Ayinger».

На фотоснимках, размещенных в заявлении, усматривается, что с торца и в передней верхней части павильона на конструкциях размещена информация: «Карсунская частная пивоварня. Фирменный магазин». В левой части конструкции, установленной с торца, в правой части конструкции, установленной спереди, а также между указанными конструкциями в круге размещен логотип «Карсунская частная пивоварня».

За стеклом в павильоне размещены два плаката. На левом плакате в верхней части имеется надпись: «Премиальное баварское пиво», под ней - изображение человека, который сидит за столом, на столе размещена кружка с изображением логотипа пива «Ayinger», в нижней части плаката - надпись: «Ayinger». На правом плакате изображены два одинаковых логотипа «Ayinger». Перед левым плакатом в единой упаковке размещены три бутылки с изображением пива марки «Ayinger». Рекламные конструкции в виде плаката и бутылок пива ярко оформлены, содержат элементы, направленные на привлечение внимания потребителей, - обращены на улицу и адресованы не только лицам, которые непосредственно намерены посетить магазин, и хотели бы войти в него, но и неопределенному кругу лиц, осуществляющих движение по улице, в том числе в транспортных средствах.

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» изображение логотипа «Ayinger» на плакате, размещенном в окне павильона, расположенного рядом с домом по адресу: г. Ульяновск, пр-т Ульяновский, д. 4, является рекламой, поскольку направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования - торговой марке алкогольной продукции «Ayinger».

Согласно ч. 2.1 ст. 21 Федерального закона «О рекламе» реклама алкогольной продукции с содержанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции

разрешается только в стационарных торговых объектах, в которых осуществляется розничная продажа алкогольной продукции, в том числе в дегустационных залах таких торговых объектов. Реклама вина и игристого вина (шампанского), произведенных в Российской Федерации из выращенного на территории Российской Федерации винограда разрешается на выставках пищевой продукции (за исключением продуктов детского питания) и выставках организаций общественного питания.

В соответствии с ч. 4 ст. 2 Федерального закона «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.

Товарный знак «Ayinger», эмблемы вызывают у потребителей ассоциацию с определенным товаром - пивом производства компании «Брауэрай Айинг, Франц Инзелькаммер» («Brauerei Aying, Franz Inselkammer KG», Германия), и рассматриваются как реклама этого товара, поскольку для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения товарного знака.

Согласно п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального закона «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна размещаться с использованием технических средств стабильного территориального размещения (рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на крышах, внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их.

Согласно п. 6 ч. 1 ст. 21 Федерального закона «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна использовать образы людей и животных, в том числе выполненные с помощью мультипликации (анимации).

В рассматриваемой рекламе на плакате под надписью: «Премиальное баварское пиво» имеется образ человека, сидящего за столом, на котором размещена кружка с изображением логотипа марки пива «Ayinger».

Согласно ч. 3 ст. 21 реклама алкогольной продукции в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде ее чрезмерного потребления, причем такому предупреждению должно быть отведено не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства), однако какая либо предупредительная надпись в рассматриваемой рекламе отсутствует.

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

Информация: «Карсунская частная пивоварня» несет в себе признаки вывески, поскольку ИП <...>, согласно сведениям из системы ЕГАИС, осуществляет реализацию пива производства «Карсунской частной пивоварни». В соответствии с п. 5 ч. 2 ст. 2 Федерального закона «О рекламе» указанный Федеральный закон не распространяется на вывески и указатели, не содержащие сведений рекламного характера.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных ч.ч. 2 и 3 ст. 21 указанного Федерального закона.

В соответствии с ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований, установленных ч.ч. 1 и 3 ст. 21 указанного Федерального закона.

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

Рекламораспространителем и рекламодателем в данном случае является ИП <...> (ОГРН <...>, ИНН <...>).

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 рекламоделателями, 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. 1 ст. 14.3 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 пива марки «Ayinger» на плакате, размещенном в окне павильона, расположенного рядом с домом по адресу: г. Ульяновск, пр-т Ульяновский, д. 4, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п. 6 ч. 1, п. 5 ч. 2 и ч. 3 ст. 21 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 1 статьи 14.3 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

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

ИП <...>

ул. <...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 4

о прекращении нарушения законодательства

06.09.2018

г. Ульяновск

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

председатель комиссии - Вр.И.О. руководителя управления <...>И.И.,

члены комиссии: - специалист-эксперт <...>Д.А.,

- специалист-эксперт <...>К.Н.,

на основании своего решения от 06.09.2018 (резолютивная часть решения объявлена 24.08.2018) по **делу № 15001/05-2017** о признании рекламы пива марки «Ayinger» на плакате, размещенном в окне павильона, расположенного рядом с домом по адресу: г. Ульяновск, пр-т Ульяновский, д. 4, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 6 части 1, пункта 5 части 2 и части 3 статьи 21 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 - **И П** <...>), ОГРНИП <...>, ИНН <...>, зарегистрированному по адресу: <...>, в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение требований пункта 6 части 1, пункта 5 части 2 и части 3 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» 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

<...>

<...>