ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ул. Спасская, д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03

www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу об административном правонарушении

21.07.2015 Дело № 12253-К/05-2015

г. Ульяновск

Заместитель руководителя - начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области Спиридонов И.И., рассмотрев материалы дела о совершении директором общества с ограниченной ответственностью «ФИНХАУС» (далее - ООО «ФИНХАУС»), <…>, правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отсутствие директора ООО «ФИНХАУС» (...) (о месте и времени рассмотрения дела извещен), в присутствии помощника прокурора Ленинского района г. Ульяновска (...) (удостоверение),

УСТАНОВИЛ:

Ульяновским УФАС России из Прокуратуры Ленинского района г. Ульяновска получены постановление о возбуждении дела об административном правонарушении от 29.05.2015 и иные материалы дела в отношении директора ООО «ФИНХАУС» (...) о совершении правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (исх. № 0704-2015 от 01.06.2015, вх. № 4100 от 08.06.2015).

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. вынесено определение от 09.06.2015 о назначении рассмотрения дела об административном правонарушении, которому присвоен № 12253-К/05-2015, в Ульяновском УФАС России на 22.06.2015 в 11 час. 30 мин. (исх. № 3749-05 от 09.06.2015).

Определение от 09.06.2015 направлено (...). по адресу места регистрации ООО «ФИНХАУС» (<…>) заказным письмом с уведомлением № 43206887633439 от 10.06.2015, которое получено 22.06.2015, и по адресу места регистрации (<…>) - заказным письмом с уведомлением № 43206887633422 от 10.06.2015, которое по состоянию на 22.06.2015 адресатом не получено по неустановленным причинам. Согласно сведениям, размещенным на сайте ФГУП «Почта России», имела место неудачная попытка вручения почтового отправления из-за временного отсутствия адресата. Впоследствии заказное письмо № 43206887633422 от 10.06.2015 возвращено в Ульяновское УФАС России с пометкой отделения почтовой связи

«Возврат за истечением срока хранения».

Определение от 09.06.2015 также направлено в Прокуратуру Ленинского района г. Ульяновска заказным письмом с уведомлением № 43206887633446 от 10.06.2015, которое получено 11.06.2015.

Согласно ч.ч. 1, 2 ст. 29.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дело об административном правонарушении рассматривается в пятнадцатидневный срок со дня получения органом, должностным лицом, правомочными рассматривать дело, протокола об административном правонарушении и других материалов дела. В случае поступления ходатайств от участников производства по делу об административном правонарушении либо в случае необходимости в дополнительном выяснении обстоятельств дела срок рассмотрения дела может быть продлен судьей, органом, должностным лицом, рассматривающими дело, но не более чем на один месяц.

Определением от 22.06.2015 (исх. № 4069-05 от 22.06.2015) срок рассмотрения дела № 12253-К/05-2015 продлен на 1 месяц - до 22.07.2015, рассмотрение дела назначено в Ульяновском УФАС России на 21.07.2015 в 11 час. 30 мин. Определение от 22.06.2015 направлено: в Прокуратуру Ленинского района г. Ульяновска - заказным письмом с уведомлением № 43206887637291 от 23.06.2015, которое получено 24.06.2015; (...) по адресу места работы (ООО «ФИНХАУС») - заказным письмом с уведомлением № 43206887637314 от 23.06.2015, а также по адресу его места регистрации - заказным письмом с уведомлением № 43206887637321 от 23.06.2015, которые по состоянию на 21.07.2015 адресатом не получены.

Учитывая, что процессуальные документы направлялись (...)по адресу места его регистрации, а ранее направленная корреспонденция на имя (...) была получена по адресу места работы, исходя из п. 6 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 (по аналогии права), в данном случае нельзя признать извещение (...). о месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении ненадлежащим из-за неполучения лично им либо работником ООО «ФИНХАУС» по доверенности процессуальных документов, направляемых в адрес директора общества.

Кроме того, 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 КоАП РФ не содержит оговорок о необходимости направления извещения исключительно какими-либо определенными способами, в частности путем направления по почте заказного письма с уведомлением о вручении или вручения его адресату непосредственно.

Следовательно, извещение не может быть признано ненадлежащим лишь на том основании, что оно было осуществлено каким-либо иным способом (например, путем направления телефонограммы, телеграммы, по факсимильной связи или электронной почте либо с использованием иных средств связи).

Также надлежит иметь в виду, 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).

Таким образом, (...) считается уведомленным о месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении.

По состоянию на 21.07.2015 письменные пояснения, иные материалы, запрошенные определениями от 09.06.2015 и 22.06.2015, директором ООО «ФИНХАУС» (...) в Ульяновское УФАС России не представлены.

Из материалов дела об административном правонарушении № 12253-К/05-2015 усматривается следующее.

В ходе проведенной в период с 27.04.2015 по 28.05.2015 прокурорской проверки деятельности комиссионного магазина «Кредитникъ», расположенного по адресу: г. Ульяновск, пр-т Нариманова, д. 21/2, помощником прокурора Ленинского района г. Ульяновска (...) установлен факт распространения (в комиссионном магазине «Кредитникъ», в лифтах многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Ульяновск, б-р Фестивальный, д. 17) рекламы ООО «ФИНХАУС», содержащей признаки нарушения ч. 13 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»).

Визитка магазина «Кредитникъ» имеет следующее содержание. В левом верхнем углу на желтом фоне шрифтом черного цвета выполнена надпись «КРЕДИТНИКЪ», ниже и правее в коричневых прямоугольниках черного цвета имеются надписи, выполненные шрифтом желтого цвета: «залог, скупка, продажа» и «ЛОМБАРД комиссионный магазин». Ниже на желтом фоне шрифтом черного цвета напечатано: «золото, сотовые телефоны, аудио/видео, бытовая техника, автомобили, 24 часа». На обратной стороне визитки в левом верхнем углу в полосе-стрелке черного цвета выполнена надпись шрифтом желтого цвета «ПОСЕТИТЕ НАШИ ЛОМБАРДЫ!», ниже и правее на желтом фоне шрифтом черного цвета приводятся адреса и телефоны магазинов, расположенных на территории г. Ульяновска, а также карта-схема расположения магазина «Кредитникъ» на пр-те Нариманова в г. Ульяновске.

Также имеется фотография аналогичной рекламы, размещенной в лифте многоквартирного дома.

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 данном случае, распространяется реклама магазина комиссионной торговли и ломбарда под общим названием «КРЕДИТНИКЪ».

По указанному факту 29.05.2015 заместителем прокурора Ленинского района г. Ульяновска младшим советником юстиции (...) вынесено постановление о возбуждении в отношении директора ООО «ФИНХАУС» (...) дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Копия постановления под роспись вручена представителю ООО «ФИНХАУС» Ф.А.А. (доверенность б/н от 28.05.2015).

В объяснении от 29.05.2015, данном Ф.А.А. помощнику прокурора Ленинского района г. Ульяновска (...), указано, что фактически ООО «ФИНХАУС» осуществляет комиссионную торговлю изделиями, бывшими в употреблении товарами. Также организация занимается розничной и оптовой торговлей золотом и драгоценными металлами. Кроме того, в материалах имеется объяснение от 29.05.2015 оценщика-приемщика магазина ООО «ФИНХАУС» «Кредитникъ», расположенного по адресу: г. Ульяновск, пр-т Нариманова, д. 21/2, П. А.А. о том, что указанный магазин является комиссионным магазином, осуществляет деятельность по скупке драгоценных металлов, золота и проч. Реклама магазина «Кредитникъ», как ломбарда, распространяется по радио, на здании магазина, на доске объявлений, а также в виде визиток.

ООО «ФИНХАУС» не осуществляет профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов, не имеет вид деятельности ОКВЭД 65.22 (предоставление кредита), следовательно, не может распространять рекламу о предоставлении услуг ломбарда (предоставление кредитов, займов, ссуд под залог недвижимого имущества).

В соответствии с ч. 13 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» реклама услуг по предоставлению потребительских займов лицами, не осуществляющими профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов в соответствии с Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)», не допускается.

Вместе с тем из материалов дела следует, что позиционирование себя в качестве ломбарда ООО «ФИНХАУС» осуществляет не только в рекламе, но и иными способами (на здании у входа в магазин, в помещении магазина). Распространяя сведения о том, что магазин «Кредитникъ» оказывает услуги ломбарда, ООО «ФИНХАУС» привлекает к себе большее внимание потребителей, получает преимущество при осуществлении предпринимательской деятельности, наносит вред другим хозяйствующим субъектам, действующим на рынке комиссионных продаж и на рынке оказания услуг ломбардов.

В соответствии со ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Согласно примечанию к ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях под должностным лицом следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями

осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций несут административную ответственность как должностные лица.

Согласно ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Вместе с тем, в соответствии с п. 8 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» если информация, распространение которой отвечает признакам недобросовестной конкуренции, распространяется не только посредством рекламы, но и другим способом (например, на этикетках товара, в переписке с контрагентами по договорам), лицо подлежит привлечению к административной ответственности на основании статьи 14.33 КоАП РФ.

В силу статьи 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Согласно п. 9 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Федеральный закон «О защите конкуренции») действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации, квалифицируются как недобросовестная конкуренция.

В соответствии с ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция не допускается.

Административная ответственность за недобросовестную конкуренцию установлена ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Ульяновским УФАС России приказом от 29.06.2015 № 151 возбуждено дело №

12305/06-2015 по признакам нарушения ООО «ФИНХАУС» ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» по аналогичным фактам.

В этой связи, в действиях директора ООО «ФИНХАУС» (...) отсутствует состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 24.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии состава административного правонарушения.

Вышеуказанные обстоятельства в силу ст. 24.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях являются основанием для прекращения производства по данному делу в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

Учитывая изложенное, руководствуясь ч. 1 ст. 24.5, ч. 6 ст. 28.7, ст.ст. 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу об административном правонарушении № 12253-К/05-2015 в отношении директора ООО «ФИНХАУС» (...) по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях прекратить.

В соответствии с пунктом 3 части 1, частью 3 статьи 30.1 и статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу, в Федеральную антимонопольную службу (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, 11) либо в суд в соответствии с законодательством Российской Федерации в течение десяти дней со дня получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ 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.

Заместитель руководителя управления -

начальник отдела
И.И. Спиридонов