

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания

13.10.2017
№ 14316-К/05-2017

ДЕЛО

г. Ульяновск

Временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области С<>в <>, рассмотрев материалы дела о совершении **индивидуальным предпринимателем П<>вым <>** (далее - ИП П<.>в Ю.С., предприниматель), ОГРНИП 315631300094165, ИНН 631928830548, зарегистрированным по адресу: 443087, г. Самара, <>, правонарушения, предусмотренного **частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях**, в отсутствие ИП П<.>ва Ю.С.,

УСТАНОВИЛ:

В ходе осуществления текущего контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе 06.09.2016 сотрудниками Ульяновского УФАС России установлен факт размещения на фасаде торгового центра «Товары для дома», расположенного по адресу: г. Ульяновск, пр-т Ленинского Комсомола, д. 51, рекламы пива «Жигулевское» бойлерное» и «Легендарное бойлерное «Самарское». Также аналогичная наружная реклама размещена на фасадах зданий (домов), расположенных в г. Ульяновске по адресам: ул. Краснопролетарская, д. 12а; ул. Врача Михайлова, д. 52; пр-т Ленинского Комсомола, д. 18; пр-т Филатова, д. 18. По указанным фактам Ульяновским УФАС России определением от 15.12.2016 возбуждено дело № 13823/05-2016 по признакам нарушения п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*).

Решением Ульяновского УФАС России от 27.07.2017 (резюльтивная часть решения объявлена 13.07.2017) по делу № 13823/05-2016 реклама пива «Жигулевское» бойлерное» и «Легендарное бойлерное «Самарское», размещенная на фасадах зданий, расположенных в г. Ульяновске по адресам: пр-т Ленинского Комсомола, д. 51 (торговый центр «Товары для дома»); ул. Краснопролетарская, д. 12а; ул. Врача Михайлова, д. 52; пр-т Ленинского Комсомола, д. 18; пр-т Филатова, д. 18, признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального закона «О рекламе». Материалы дела переданы уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о рекламе.

Временно исполняющим обязанности руководителя Ульяновского УФАС России С<>вым И.И. вынесено определение от 31.07.2017 о возбуждении в отношении ИП П<.>ва Ю.С. (ОГРНИП 315631300094165) дела об административном правонарушении № 14316-К/05-2017 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об

административном правонарушении назначено в Ульяновском УФАС России на 29.08.2017 в 14 час. 00 мин. Определение от 31.07.2017 (исх. № 3736-05 от 31.07.2017) направлено ИП П<..>ву Ю.С. по адресу: 443112, г. Самара, территория Кирзавод-6, д<> заказным письмом с уведомлением № 43206813636534 от 01.08.2017, которое по состоянию на 29.08.2017 адресатом не получено по неустановленным причинам. Впоследствии указанное заказное письмо возвращено в Ульяновское УФАС России с пометкой отделения почтовой связи: «Уточнение адреса».

По состоянию на 29.08.2017 материалы, запрошенные определением от 31.07.2017 по делу № 14316-К/05-2017, ИП П<..>вым Ю.С. в Ульяновское УФАС России не представлены.

В августе 2017 года рассматриваемая реклама продолжала распространяться.

В соответствии с ч. 5 ст. 28.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в исключительных случаях по письменному ходатайству должностного лица, в производстве которого находится дело, срок административного расследования по делу может быть продлен вышестоящим должностным лицом на срок не более одного месяца.

Заместителем руководителя Ульяновского УФАС России П<>вым К.Ю. подано ходатайство руководителю управления С<>ву Г.С. о продлении срока проведения административного расследования по делу № 14316-К/05-2017, которое признано подлежащим удовлетворению, определением от 29.08.2017 срок административного расследования продлен на 1 месяц - до 30.09.2017.

Заместителем руководителя Ульяновского УФАС России П<>вым К.Ю. определением от 29.08.2017 составление протокола об административном правонарушении в отношении ИП П<..>ва Ю.С. по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях назначено в Ульяновском УФАС России на 28.09.2017 в 14 час. 00 мин.

Указанные определения от 29.08.2017 направлены (исх. № 4213-05 от 30.08.2017) ИП П<..>ву Ю.С. по адресу: 443112, г. Самара, территория Кирзавод-6, д<> заказным письмом с уведомлением № 43206814633143 от 31.08.2017, а также по адресу: 443087, г. Самара, пр. <> - заказным письмом с уведомлением № 43206814633150 от 31.08.2017. Согласно сведениям с официального сайта ФГУП «Почта России» указанные заказные письма ИП П<..>вым Ю.С. по состоянию на 28.09.2017 не получены. Впоследствии указанные заказные письма возвращены в Ульяновское УФАС России по истечении срока хранения в отделениях почтовой связи.

Кроме того, заместителем руководителя Ульяновского УФАС России П<>вым К.Ю. вынесено определение от 30.08.2017 об истребовании дополнительных необходимых материалов по делу об административном правонарушении № 14316-К/05-2017 у Управления по вопросам миграции УМВД России по Самарской области (исх. № 4214-05 от 30.08.2017). Согласно адресной справке от 07.09.2017, направленной в Ульяновское УФАС России Отделом адресно-справочной службы Управления по вопросам миграции УМВД России по Самарской области (вх. № 5495 от 12.09.2017), П<..>в <> зарегистрирован по месту жительства: г. Самара, <>.

Согласно ч. 1 ст. 20 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - 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.

Кроме того, 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.

По состоянию на 28.09.2017 материалы, запрошенные определениями от 31.07.2017 и 29.08.2017 по делу № 14316-К/05-2017, иные документы ИП П<.>вым Ю.С. в Ульяновское УФАС России не представлены.

На основании ст.ст. 28.1 - 28.3, 28.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях временно исполняющим обязанности руководителя Ульяновского УФАС России С<>вым И.И. в отношении ИП П<.>ва Ю.С., в его отсутствие, составлен протокол об административном правонарушении № 253 от 28.09.2017 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Копия протокола об административном правонарушении № 253 от 28.09.2017 и определение от 28.09.2017 о назначении рассмотрения дела № 14316-К/05-2017 в Ульяновском УФАС России на 13.10.2017 в 13 час. 30 мин. направлены (исх. № 4699-05 от 28.09.2017) по адресу: 443112, г. Самара, территория Кирзавод-6, <> заказным письмом с уведомлением №

43206815635559 от 29.09.2017, а также по адресу: 443087, г. Самара, пр. <> - заказным письмом с уведомлением № 43206815635566 от 29.09.2017. Согласно сведениям с официального сайта ФГУП «Почта России» указанные заказные письма ИП П<..>вым Ю.С. по состоянию на 13.10.2017 не получены.

По состоянию на 13.10.2017 документы, запрошенные определениями от 31.07.2017, 29.08.2017 и 28.09.2017 по делу № 14316-К/05-2017, иные документы ИП П<..>вым Ю.С. в Ульяновское УФАС России не представлены.

На рассмотрение дела 13.10.2017 ИП П<..>в Ю.С. не явился.

С учетом вышеприведенных положений ГК РФ, Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» и постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 (по аналогии права) можно признать надлежащим уведомление ИП П<..>ва Ю.С. о месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении № 14316-К/05-2017, поскольку предприниматель не получает заказные письма, направляемые в его адрес.

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 13823/05-2016 и дела об административном правонарушении № 14316-К/05-2017 усматривается следующее.

В ходе осуществления текущего контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе 06.09.2016 сотрудниками Ульяновского УФАС России установлен факт размещения на фасаде торгового центра «Товары для дома», расположенного по адресу: г. Ульяновск, пр-т Ленинского Комсомола, д. 51, рекламы пива «Жигулевское бойлерное» и «Легендарное бойлерное «Самарское». Также аналогичная наружная реклама размещена на фасадах зданий (домов), расположенных в г. Ульяновске по адресам: ул. Краснопролетарская, д. 12а; ул. Врача Михайлова, д. 52; пр-т Ленинского Комсомола, д. 18; пр-т Филатова, д. 18.

В соответствии с п.п. 1, 2 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.

Согласно п. 2 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» 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).

В данном случае информация «Жигулевское» бойлерное» и «Легендарное бойлерное «Самарское», размещенная на фасадах зданий, отвечает признакам рекламы. Реклама сопровождается предупредительной надписью: «Чрезмерное употребление пива вредит Вашему здоровью».

ОАО «Жигулевское пиво» является обладателем, в том числе, товарных знаков № 594016 («ОАО «Жигулевское пиво»), № 191158 («Жигулевское») и № 106468 («Жигулевское»), зарегистрированных для обозначения товаров класса МКТУ № 32 - пиво. ОАО «Жигулевское пиво» выпускает как пиво «Жигулевское», так и пиво «Самарское».

Товарные знаки, размещенные на наружных конструкциях, вызывают у потребителей ассоциацию с определенным товаром - пивом производства ОАО «Жигулевское пиво», и рассматриваются как реклама этого товара, поскольку для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения товарного знака. При этом, указанную информацию нельзя отнести к вывеске, поскольку продажу рекламируемых товаров осуществляет предприниматель, о котором информация на конструкциях отсутствует.

Кроме того, названия пива «Жигулевское» и «Самарское», в данном случае, выделяют, индивидуализируют пиво внутри группы однородных товаров.

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.

Кроме того, реклама «Легендарное бойлерное «Самарское» сопровождается предупреждением: «Чрезмерное употребление пива вредит Вашему здоровью», что также указывает на то, что информация, указанная в рекламе, имеет отношение именно к пиву (алкогольной продукции), реализуемой ИП П<..>вым Ю.С.

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.

В нарушение п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального закона «О рекламе», рассматриваемая реклама распространяется с использованием рекламных конструкций на внешних стенах зданий (строений).

Решением Ульяновского УФАС России от 27.07.2017 (резольтивная часть решения объявлена 13.07.2017) по делу № 13823/05-2016 реклама пива «Жигулевское» бойлерное» и «Легендарное бойлерное «Самарское», размещенная на фасадах зданий, расположенных в г. Ульяновске по адресам: пр-т Ленинского Комсомола, д. 51 (торговый центр «Товары для дома»); ул. Краснопролетарская, д. 12а; ул. Врача Михайлова, д. 52; пр-т Ленинского Комсомола, д. 18; пр-т Филатова, д. 18, признана

за которое ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена ответственность в виде штрафа в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей на граждан; от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей - на должностных лиц и на юридических лиц - в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

При назначении административного наказания учитываются характер совершенного административного правонарушения, степень вины лица в совершении правонарушения. В частности, учитывается то, что в данном случае нарушено право потребителей рекламы на получение добросовестной рекламы.

Обстоятельства, признаваемые смягчающими и отягчающими административную ответственность, отсутствуют.

Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное ИП П<..>вым Ю.С., несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы, защиты граждан от популяризации алкогольной продукции.

Согласно п.п. 18, 18.1 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 квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Аналогичная правовая позиция закреплена в п. 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях».

Указанные обстоятельства исключают применение в данном случае ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ИП П<..>в Ю.С. 10.01.2017 включен в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства (микропредприятие). Предприниматель ранее к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не привлекался.

В соответствии со ст. 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях:

1. 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.

2. Административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного [статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33](#) настоящего Кодекса.

3. В случае замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение дополнительное административное наказание, предусмотренное соответствующей статьей [раздела II](#) настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, не применяется.

Согласно ч.ч. 1, 2 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации 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.

В соответствии с ч. 3 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со [статьей 4.1.1](#) настоящего Кодекса.

Поскольку ИП Пк., в Ю.С. к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях ранее не привлекался, при вынесении настоящего постановления, с учетом вышеприведенных норм Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на административное наказание в виде предупреждения.

Руководствуясь статьями 3.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, 29.6, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях **индивидуального предпринимателя П<..>ва <>**, ОГРНИП 315631300094165, ИНН 631928830548 наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
2. Назначить **индивидуальному предпринимателю П<..>ву < >** административное наказание в виде **предупреждения**.

На постановление может быть подана жалоба вышестоящему должностному лицу, в Федеральную антимонопольную службу (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11) либо в арбитражный суд, в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством Российской Федерации в течение десяти дней со дня получения копии постановления.

Временно исполняющий обязанности

руководителя управления

С<>в

И.И.