

Гр. ...

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу об

административном правонарушении

№ 023/04/14.3.1-2483/2023

28 июня 2023 г. г. Краснодар

И.о. заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее – Краснодарское УФАС России),, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 023/04/14.3.1-2483/2023, возбужденного в отношении гр. ..(адрес регистрации:) протоколом Краснодарского УФАС России от 15.05.2023 г. об административном правонарушении по ч. 4 ст. 14.3.1 КоАП РФ по факту распространения 12.07.2022 г. по адресу:листовок с рекламой сети табачных магазинов «ТАБ-ТАБ», следующего содержания: «*сеть табачных магазинов «ТАБ-ТАБ» электронка в подарок каждому покупателю, чей чек оканчивается на цифру 0 или 5, розыгрыш месячного сертификата на продукцию и 2-ух боксов табака, ... победитель получает кальян в подарок...*», с нарушением требований п. 8 ст. 7, ст. 9 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), руководствуясь п. 1 ч. 1 ст. 29.4 КоАП РФ,

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/04/14.3.1-2483/2023, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, – гр.

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, а также в связи с поступившим заявлением физического лица (вх. № 8148-ЭП/22 от 13.07.2022г., вх. № 8476-ИП/22 от 15.07.2022г.) о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по факту распространения 12.07.2022г. по адресу:, листовок с рекламой сети табачных магазинов «ТАБ-ТАБ», следующего содержания: «*сеть табачных магазинов «ТАБ-ТАБ» электронка в подарок каждому покупателю, чей чек оканчивается на цифру 0 или 5, розыгрыш месячного сертификата на продукцию и 2-ух боксов табака, ... победитель получает кальян в подарок...*».

По вышеуказанному факту Краснодарским УФАС России было возбуждено дело № 023/05/7-4188/2022 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении гр. ...

Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 12.12.2022 г. (в полном объеме 16.12.2022 г.) реклама вышеуказанного содержания признана ненадлежащей.

По данному факту Краснодарским УФАС России были переданы материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 4 ст. 14.3.1 КоАП РФ.

При рассмотрении материалов Краснодарским УФАС России установлено следующее.

К заявлению в качестве подтверждения распространения рекламы вышеуказанного содержания, приложены фотоматериалы.

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе») реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно п. 12 ст. 2 Федерального закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ (ред. от 30.12.2020) «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции» устройства для потребления никотинсодержащей продукции - электронные или иные приборы, которые используются для получения никотинсодержащего аэрозоля, пара, вдыхаемых потребителем, в том числе электронные системы доставки никотина и устройства для нагревания табака (за исключением медицинских изделий и лекарственных средств, зарегистрированных в соответствии с законодательством Российской Федерации).

При этом, согласно п. 3 ст. 2 Федерального закона от 23.02.2013 г. № 15-ФЗ (ред. от

1. «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции» никотинсодержащая продукция - изделия, которые содержат никотин (в том числе полученный путем синтеза) или его производные, включая соли никотина, предназначены для потребления никотина и его доставки посредством сосания, жевания, нюханья или вдыхания, в том числе изделия с нагреваемым табаком, растворы, жидкости или гели с содержанием жидкого никотина в объеме не менее 0,1 мг/мл, никотинсодержащая жидкость, порошки, смеси для сосания, жевания, нюханья, и не предназначены для употребления в пищу (за исключением медицинских изделий и лекарственных средств, зарегистрированных в соответствии с законодательством Российской Федерации, пищевой продукции, содержащей никотин в натуральном виде, и табачных изделий).

В соответствии с п. 5 ст. 19 Федерального закона от 23.02.2013 г. №15-ФЗ (ред. от

1. «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции» Информация о табачной продукции или никотинсодержащей продукции, кальянах, которые предлагаются для розничной торговли, доводится продавцом в соответствии с законодательством Российской Федерации

Федерации о защите прав потребителей до сведения покупателей посредством размещения в торговом зале перечня продаваемой табачной продукции или никотинсодержащей продукции, кальянов, текст которого выполнен буквами одинакового размера черного цвета на белом фоне и который составлен в алфавитном порядке, с указанием цены продаваемой продукции без использования каких-либо графических изображений и рисунков.

Таким образом, в рекламе не допускается демонстрация табачной продукции, процессов курения табака или потребления никотинсодержащей продукции.

Распространение листовок с рекламой вышеуказанного содержания, направлена на привлечение внимания граждан к табачной продукции и продавцу табачных магазинов «ТАБ-ТАБ», что является нарушением Федерального закона от 23.02.2013 г. № 15-ФЗ (ред. от 30.12.2020) «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции».

В соответствии с 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, а также устройств для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов.

Краснодарским УФАС России в адрес ПАО «Мобильные ТелеСистемы» был направлен запрос (исх. № ГС/9274/22 от 05.09.2022г.) о предоставлении сведений о владельце абонентского номера «.....».

ПАО «Мобильные ТелеСистемы» представило письменные пояснения, в соответствии с которыми абонентский номер «.....» выделен: (адрес регистрации: ..) на основании договора об оказании услуг связи от 31.01.2022г.

Согласно пункту 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно пункту 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем и рекламодателем вышеуказанной рекламы является Романцова Алина Ивановна.

Согласно ч.ч. 6, 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель и рекламодатель несут ответственность за нарушение требований, установленных п. 8 ст. 7 настоящего Федерального закона.

На основании изложенного было возбуждено дело № 023/05/7-4188/2022 в отношении

На рассмотрение дела № 023/05/7-4188/2022 гр. не явилась, документы, указанные в определении о назначении дела к рассмотрению, не представлены.

В материалах дела отсутствует доказательство надлежащего уведомления лица о

дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/05/7-4188/2022.

Кроме того, антимонопольным органом в ходе исследования имеющихся в деле материалов в действиях гр. были выявлены признаки нарушения ст. 9 Федерального закона «О рекламе» в части распространения рекламы содержания: «...розыгрыш месячного сертификата на продукцию и 2х боксов табаков игра на выносливость «не оторви руку» - победитель получает кальян в подарок...».

В соответствии со ст. 9 Федерального закона «О рекламе», в рекламе, сообщающей о проведении конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара (далее - стимулирующее мероприятие), должны быть указаны:

1) сроки проведения такого мероприятия;

2) источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

В распространявшейся рекламе отсутствуют сведения, указанные в п.п. 1, 2 ст. 9 Федерального закона «О рекламе».

Определением об отложении рассмотрения дела № 023/05/7-4188/2022, следующей датой рассмотрения было назначено 12.12.2022 г. в 14:30.

На основании изложенного, в действиях рекламодателя и рекламодателя ... по факту распространения 12.07.2022 г. по адресу: г., листовок с рекламой сети табачных магазинов «ТАБ-ТАБ», следующего содержания: «сеть табачных магазинов «ТАБ-ТАБ» электронка в подарок каждому покупателю, чей чек оканчивается на цифру 0 или 5, розыгрыш месячного сертификата на продукцию и 2-ух боксов табака, ... победитель получает кальян в подарок...» были установлены нарушения требований п. 8 ст. 7, ст. 9 Федерального закона «О рекламе», поскольку реклама табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок, а также устройств для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов не допускается, а также в рекламе, сообщающей о проведении конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара (далее - стимулирующее мероприятие), должны быть указаны сроки проведения такого мероприятия, а также источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

В соответствии с ч. 4 ст. 14.3.1 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем запрета рекламы табака, табачной продукции, табачных изделий или курительных принадлежностей влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от трех тысяч до четырех тысяч рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати пяти тысяч рублей; на юридических лиц - от ста пятидесяти тысяч до шестисот тысяч рублей.

Таким образом, действия гр., выразившиеся в распространении 12.07.2022 г. по адресу:, листовок с рекламой сети табачных магазинов «ТАБ-ТАБ», следующего содержания: «*сеть табачных магазинов «ТАБ-ТАБ» электронка в подарок каждому покупателю, чей чек оканчивается на цифру 0 или 5, розыгрыш месячного сертификата на продукцию и 2-ух боксов табака, ... победитель получает кальян в подарок...*», с нарушением п. 8 ст. 7, ст. 9 образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 14.3.1 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного гр. Краснодарским УФАС России было направлено уведомление о составлении протокола об административном правонарушении (исх. № ТО/9798/23 от 12.04.2023 г.) по ч. 4 ст. 14.3.1 КоАП РФ.

В соответствии с отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором .. срок хранения отправления истек 23.04.2023 г.

Согласно п. 63 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 июня 2015 г. № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» по смыслу пункта 1 статьи 165.1 ГК РФ юридически значимое с учетом положения пункта 2 статьи 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, осуществляющему предпринимательскую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя (далее - индивидуальный предприниматель), 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.

Согласно п. 67 постановления бремя доказывания факта направления (осуществления) сообщения и его доставки адресату лежит на лице, направившем сообщение.

Юридически значимое сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено, но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним (пункт 1 статьи 165.1 ГК РФ). **Например, сообщение считается доставленным, если адресат уклонился от получения корреспонденции в отделении связи, в связи с чем она была возвращена по истечении срока хранения.**

Субъект административного правонарушения - гр. Романцова А.И.

Субъективная сторона: лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения требований законодательства, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Объектом вменяемого административного правонарушения является установленный порядок осуществления государственного надзора в сфере распространения рекламы.

Объективная сторона административного правонарушения состоит в нарушении гр. п. 8 ст. 7, ст. 9 Федерального закона «О рекламе».

Место совершения административного правонарушения – г. Краснодар, ул. Ставропольская, д. 252.

15.05.2023 г. Краснодарским УФАС России в отношении гр. был составлен протокол об административном правонарушении № 023/04/14.3.1-2483/2023, а также определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении.

На рассмотрении дела 29.05.2023 г. гр. пояснила, что телефонный номер ей не принадлежит, а также представила заявление о непричастности к договору от 24.05.2023 из которого следует: *«От факта подписания мной договора не предоставление услуг по следующим счетам, оформленных на мое имя отказываюсь (номер телефон)».*

В связи с необходимостью получения Краснодарским УФАС России дополнительных доказательств, рассмотрение дела было отложено определением об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении № 023/04/14.3.1-2483/2023 (исх. №ТО/15687/23 от 31.05.2023 г.).

Из письменных пояснений (вх. №18403-ЭП/23 от 30.05.2023 г.) гр. ... следует, что: *«Я, ..., не имею отношения к сети табачных магазинов ТАБ-ТАБ, рекламные листовки данной сети не распространяла, номером 8-989-298-20-96 никогда не пользовалась.*

24.05.2023 обратилась в салон связи ПАО МТС с заявлением о непричастности к номеру, 29.05.2023 от ПАО МТС я получила ответ на обращение, подтверждающий мою непричастность к вышеуказанному номеру: "Здравствуйте! По вашему заявлению мы всё проверили: вы не имеете отношение к договору на обслуживание номера, Финансовых претензий к вам нет. Извините за беспокойство. С уважением, Ваш оператор связи"».

31.05.2023 г. Краснодарским УФАС России был направлен запрос Краснодарскому филиалу ПАО «МТС» (исх. № ТО/15669/23 от 31.05.2023 г.) сведения о владельце абонентского номера: «+7 989 298-20-96» на дату 12.07.2022 г., а также за 2022 г.

Из письменных пояснений ПАО «МТС» (вх. № 21446/23 от 22.06.2023 г.) следует, что: *«24.05.2023 в ПАО «МТС» от поступило заявление о непричастности к договору. В этой связи была проведена проверка, в результате которой была признана непричастной к заключению данного договора по абонентскому номеру Заключительная блокировка по телефонному номеру была произведена 30.05.2023. Предоставить сведения о владельце данного номера на дату 12.07.2022, а также за 2022г. не предоставляется возможным».*

Определением об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении № 023/04/14.3.1-2483/2023 (исх. №ТО/15687/23 от 31.05.2023 г.) в отношении гр. рассмотрение было назначено на 28.05.2023 г. в 14 часов 30 минут.

В соответствии с отчетом об отслеживании отправок с почтовым идентификатором срок хранения отправок истек 10.06.2023 г.

Согласно п. 63 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 июня 2015 г. № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» по смыслу пункта 1 статьи 165.1 ГК

РФ юридически значимое с учетом положения пункта 2 статьи 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, осуществляющему предпринимательскую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя (далее - индивидуальный предприниматель), 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.

Согласно п. 67 постановления бремя доказывания факта направления (осуществления) сообщения и его доставки адресату лежит на лице, направившем сообщение.

Юридически значимое сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено, но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним (пункт 1 статьи 165.1 ГК РФ). **Например, сообщение считается доставленным, если адресат уклонился от получения корреспонденции в отделении связи, в связи с чем она была возвращена по истечении срока хранения.**

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

Руководствуясь ч. 4 ст. 2.1, ст. 23.48, п. 9 ч. 1 ст. 24.5, ст. 28.9 и ст. 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Прекратить производство по делу об административном правонарушении № 023/04/14.3.1-2483/2023, возбужденному в отношении гр. (адрес регистрации:), в связи с наличием обстоятельств, в силу п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ.

В соответствии с частями 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд (вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела) в течение 10 дней со дня вручения или 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.

И.о. заместителя руководителя управления