

Управление Федеральной антимонопольной службы
по Республике Коми

Определение

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 011/05/28-267/2020

30 июня 2020 года

№ 03-01/5534

г. Сыктывкар

ИП <...> (по адресу)

ИП <...> (по адресу)

<...> (по адресу)

<...> (по адресу)

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее - Коми УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

<...>,

рассмотрев дело № 011/05/28-267/2020, возбуждённое в отношении индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>) по факту распространения на световом табло, установленном на пристройке к фасаду здания, расположенного по адресу: Республика Коми, г. Ухта, пр. Ленина, д. 24, около входа в магазин «ВелоМир», рекламы следующего содержания: «ВЕЛОМИР», «велосипеды», «запчасти», «САМОКАТЫ», «трюковые самокаты», «санки», «санки-коляски», «снежокаты», «лыжи», «лыжные ботинки», «сезонное хранение велосипедов», «ремонт велосипедов», «кредит», «беспроцентная рассрочка до 6 месяцев», «зимоступы», «лыжные наборы с ботинками от 2590», «тюбинги» с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствие:

- заявителя, надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела, направившего ходатайство о рассмотрении дела в своё отсутствие,

- ИП <...>, <...>, ИП <...>, надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступило обращение <...> (далее – <...>, заявитель) от 29.02.2020 (вх. № О-99 от 02.03.2020) о нарушении законодательства о

рекламе.

В результате рассмотрения материалов обращения установлено, что на световом табло, установленном на пристройке к фасаду здания, расположенного по адресу: Республика Коми, г. Ухта, пр. Ленина, д. 24, около входа в магазин «ВелоМир», распространяется информация следующего содержания: «ВЕЛОМИР», «велосипеды», «запчасти», «САМОКАТЫ», «трюковые самокаты», «санки», «санки-коляски», «снегокаты», «лыжи», «лыжные ботинки», «сезонное хранение велосипедов», «ремонт велосипедов», «кредит», «беспроцентная рассрочка до 6 месяцев», «зимоступы», «лыжные наборы с ботинками от 2590», «тюбинги» (далее – рассматриваемая реклама).

По результатам рассмотрения указанного обращения принято решение о возбуждении дела № 011/05/28-267/2020 в отношении ИП <...> по признакам нарушения ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе, о чём вынесено соответствующее определение № 03-01/2866 от 31.03.2020.

Из материалов дела № 011/05/28-267/2020 (далее – рекламное дело) усматривается нижеследующее.

В соответствии с положениями, установленными п. 1 ст. 3 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством размещения на световом табло, установленном на пристройке к фасаду здания;
- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования: магазину «ВЕЛОМИР», велосипедам, запчастям, самокатам, трюковым самокатам, санкам, санкам-коляскам, снегокатам, лыжам, лыжным ботинкам, сезонному хранению велосипедов, ремонту велосипедов, кредиту, беспроцентной рассрочке, зимоступам, лыжным наборам с ботинками, тюбингам, формирование или поддержание интереса к ним, и их продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация является рекламой (далее – рассматриваемая реклама).

Рассматриваемая реклама содержит, в том числе указание на кредит.

В соответствии с пунктами 2, 6 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №

135-ФЗ «О защите конкуренции»:

- финансовая услуга - банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц;

- финансовая организация - хозяйствующий субъект, оказывающий финансовые услуги, - кредитная организация, профессиональный участник рынка ценных бумаг, организатор торговли, клиринговая организация, микрофинансовая организация, кредитный потребительский кооператив, страховая организация, страховой брокер, общество взаимного страхования, негосударственный пенсионный фонд, управляющая компания инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов, негосударственных пенсионных фондов, специализированный депозитарий инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов, негосударственных пенсионных фондов, ломбард (финансовая организация, поднадзорная Центральному банку Российской Федерации), лизинговая компания (иная финансовая организация, финансовая организация, не поднадзорная Центральному банку Российской Федерации).

В силу статей 819 и 822 Гражданского кодекса РФ договор товарного кредита заключается с банками или кредитными организациями.

Таким образом, рассматриваемая реклама является рекламой финансовых услуг.

В силу ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя и (если имеется) отчество).

Рассматриваемая реклама не содержит наименование лица, оказывающего услуги по кредиту.

При таких обстоятельствах рассматриваемая реклама размещена с нарушением требований ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе.

Согласно ч.ч. 6, 7 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе, ответственность несут и рекламодатель, и рекламораспространитель.

В соответствии с ч. 8 ст. 38 Закона о рекламе рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В соответствии с п. 5 ст. 3 Закона о рекламе рекламодаделец – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В силу п. 6 ст. 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Согласно п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно информации, представленной ГКУ РК «Коми реклама», сотрудником ГКУ РК «Коми реклама» 16.03.2020 был осуществлен осмотр рассматриваемых конструкций. По результатам обследования установлено, что на световом табло имеются слоганы «Беспроцентная рассрочка до 6 месяцев», «Кредит», направленные на привлечение внимания к магазину «Веломир» и не являющиеся информацией, обязательной к размещению в силу закона или размещающиеся в силу обычая делового оборота. Разрешение на установку и эксплуатацию данной рекламной конструкции не выдавалось. По данному факту ИП <...>, после установления его адреса, будет направлено предписание о демонтаже рекламной конструкции.

В материалах рекламного дела имеется письмо администрации МО ГО «Ухта», в соответствии с которым в рамках полномочий, возложенных на орган местного самоуправления, а именно в части выявления нарушений требований Правил благоустройства территории МО ГО «Ухта», утв. решением Совета МО ГО «Ухта» от 31.10.2017 № 229, администрацией МО ГО «Ухта» запланированы: выезд на указанные объекты; выявление нарушений требований Правил благоустройства с целью принятия решения о составлении протоколов об административных правонарушениях; выявление правообладателей объектов недвижимости для составления протоколов об административных правонарушениях. На объекте – магазин «Веломир», расположенном по адресу: Республика Коми, г. Ухта, пр. Ленина, д. 24, хозяйственную деятельность осуществляет ИП <...>, ОГРНИП <...>, ИНН <...>. На главном фасаде входной группы в нежилое помещение, в витрине размещена информация об ассортименте продукции в оконных блоках витрины и входной группы путём их наклейки непосредственно на стекло, таким образом, полностью перекрыты оконные проёмы, также размещено электронное табло с бегущей рекламной информацией. По указанным фактам уполномоченными должностными лицами администрации МО ГО «Ухта», составлен акт № 33/20 от 27.03.2020 о выявлении фактов административного правонарушения в части содержания фасада. Администрацией МО ГО «Ухта» направлены запросы в Единый государственный реестр недвижимости с целью определения правообладателей недвижимого имущества для составления протоколов об административных правонарушениях.

Письмом от 21.05.2020 (вх. № 2834Э от 21.05.2020) ИП <...> сообщил, что представить запрашиваемые копии документов и письменную информацию не может в связи с тем, что не имеет никакого отношения к магазину «ВелоМир», расположенному по адресу: Республика Коми, г. Ухта, пр. Ленина, д. 24, а также к установленной по данному адресу рекламе.

Согласно письменным пояснениям ГКУ РК «Коми реклама», имеющимся в материалах рекламного дела, предположительным владельцем рекламной конструкции, расположенной на пристройке к фасаду здания по адресу: Республика Коми, г. Ухта, пр. Ленина, д. 24, является ИП <...>. ГКУ РК «Коми реклама» направлен запрос в УФНС России по Республике Коми для установления адреса регистрации ИП <...>.

Согласно письменным пояснениям администрации МО ГО «Ухта», имеющимся в материалах рекламного дела, должностными лицами администрации МО ГО «Ухта», уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, составлен Акт № 33/20 от 27.03.2020 о выявлении фактов административного правонарушения в части содержания фасада нежилого подвального помещения (магазин «ВЕЛОМИР») многоквартирного жилого дома № <...> по <...>. Согласно выписке из Единого государственного реестра недвижимости от 06.04.2020 № КУВИ-001/2020-70618660 правообладателем объекта недвижимости с кадастровым номером <...> (нежилое помещение № <...> площадью <...>) является <...> (далее – <...>). В адрес <...> и для сведения в адрес ИП <...> направлено уведомление письмом № 01-31-1184 от 21.05.2020 о составлении протокола об административном правонарушении в части несоблюдения требований, предусмотренных Правилами благоустройства территории МОГО «Ухта», утв. решением Совета МО ГО «Ухта» от 31.10.2017 № 229, с указанным сроком явки на 09.06.2020 в 10 часов 00 минут.

В связи с чем, определением № 03-01/4674 от 28.05.2020 в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечена <...>.

Указанным определением, в том числе у <...>, ИП <...> и администрации МО ГО «Ухта» запрошены необходимые для рассмотрения дела документы и письменная информация.

Запрошенные вышеуказанным определением у <...>, ИП <...> и администрации МО ГО «Ухта» документы и письменная информация в Коми УФАС России не поступили.

В материалах дела отсутствовали доказательства надлежащего извещения <...> о времени и месте рассмотрения настоящего дела.

Согласно письменным пояснениям, представленным ГКУ РК «Коми реклама» в материалы рекламного дела, предположительным владельцем рассматриваемой рекламной конструкции является индивидуальный

предприниматель ИП <...>, ОГРНИП <...>, ИНН <...> (далее – ИП <...>).

В связи с вышеуказанным, определением № 03-01/5145 от 15.06.2020 рассмотрение рекламного дела отложено, к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечен ИП <...>.

В целях извещения ИП <...>, <...> о дате, времени и месте рассмотрения дела по соответствующим адресам были направлены телеграммы.

В ответ на телеграмму, направленную в адрес <...>, поступил ответ ПАО «Ростелеком» от 18.06.2020 (вх. № 3378 от 19.06.2020) о том, что телеграмма <...> вручена лично.

В ответ на телеграмму, направленную в адрес ИП <...>, поступил ответ ПАО «Ростелеком» от 19.06.2020 (вх. № 3384-э от 19.06.2020) о том, что телеграмма ИП <...> не доставлена, квартира закрыта, адресат по извещению за телеграммой не является.

Пленум Верховного Суда РФ в пунктах 67, 68 Постановления от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» указал следующее. 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. Статья 165.1 ГК РФ подлежит применению также к судебным извещениям и вызовам, если гражданским процессуальным или арбитражным процессуальным законодательством не предусмотрено иное.

В силу ст. 118 ГПК РФ лица, участвующие в деле, обязаны сообщить суду о перемене своего адреса во время производства по делу. При отсутствии такого сообщения судебная повестка или иное судебное извещение посылаются по последнему известному суду месту жительства или месту нахождения адресата и считаются доставленными, хотя бы адресат по этому адресу более не проживает или не находится.

В соответствии с п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» в целях соблюдения установленных статьей 29.6 КоАП РФ сроков рассмотрения дел об административных правонарушениях судье необходимо принимать меры для быстрого извещения участвующих в деле лиц о времени и месте судебного рассмотрения. Поскольку КоАП РФ не содержит каких-либо ограничений, связанных с таким извещением, оно в зависимости от конкретных обстоятельств дела может быть произведено с

использованием любых доступных средств связи, позволяющих контролировать получение информации лицом, которому оно направлено (судебной повесткой, телеграммой, телефонограммой, факсимильной связью и т.п., посредством СМС-сообщения, в случае согласия лица на уведомление таким способом и при фиксации факта отправки и доставки СМС-извещения адресату). Лицо, в отношении которого ведется производство по делу, считается извещенным о времени и месте судебного рассмотрения и в случае, когда из указанного им места жительства (регистрации) поступило сообщение об отсутствии адресата по указанному адресу, о том, что лицо фактически не проживает по этому адресу либо отказалось от получения почтового отправления, а также в случае возвращения почтового отправления с отметкой об истечении срока хранения, если были соблюдены положения Особых условий приема, вручения, хранения и возврата почтовых отправлений разряда «Судебное», утвержденных приказом ФГУП «Почта России» от 31 августа 2005 года № 343.

В силу п. 24.1 Постановления Пленума ВАС РФ 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).

В связи с вышеизложенным, учитывая ограниченные сроки рассмотрения рекламного дела, применяя по аналогии ст. 118 ГПК РФ, Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25, Постановление Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10, Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5, Комиссия считает ИП <...>, <...> надлежащим образом извещенными о времени и месте рассмотрения рекламного дела № 011/05/28-267/2020.

Письмом № 01-31-3604 от 25.06.2020 (вх. № 3462-э от 25.06.2020) администрация МО ГО «Ухта» сообщила, что Административной комиссией администрации МО ГО «Ухта» принято решение о прекращении производства по делу об административном правонарушении по факту совершения

административного правонарушения, предусмотренного ч. 22 ст. 6 Закона Республики Коми от 30.12.2003 № 95-РЗ «Об административной ответственности в Республике Коми» в отношении <...> в связи с истечением сроков давности привлечения к административной ответственности.

Согласно письменным пояснениям ИП <...>, представленным в материалы рекламного дела, свою деятельность в период с 2019 по 2020 годы ИП <...> осуществлял исключительно в магазине «Мир Ковровых Изделий», расположенном по адресу: Республика Коми, г. Ухта, ул. Мира, д. 3. Как указывает ИП <...>, он никогда не осуществлял деятельность в магазине «ВелоМир» по адресу: Республика Коми, г. Ухта, пр-т Ленина, д. 24. Данные, которые были размещены на информационной табличке при входе в магазин «ВелоМир», не соответствуют действительности.

Из представленной ИП <...> фотографии вывески следует, что в магазине «УхтаВело» осуществляет деятельность ИП <...> (ОГРНИП <...>, ИНН <...>).

Согласно письменным пояснениям <...>, представленным в материалы рекламного дела, по адресу: Республика Коми, г. Ухта, пр-т Ленина, д. 24, кадастровый номер <...> (нежилое помещение № <...> площадью <...>) находится магазин <...>, вход и физическое расположение с правого торца, никакого отношения к магазину «ВелоМир» не имеющий, у помещений разные владельцы. Вход в магазин «ВелоМир» (и само помещение) находится по центру здания, помещение данного магазина не является собственностью <...>.

ИП <...> письменных пояснений по рассматриваемым обстоятельствам рекламного дела не представлено.

Вместе с тем, из содержания имеющихся в рекламном деле копий документов и письменной информации не усматривается, что именно ИП <...>, <...> либо ИП <...> являются рекламодателями и рекламораспространителями рассматриваемой рекламы.

Таким образом, достоверно установить лицо, определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы, а также осуществившее её распространение, не представляется возможным.

Неустранимые сомнения относительно вины лица трактуются в пользу этого лица. В связи с чем, у Комиссии отсутствуют достаточные основания полагать, что ИП <...>, <...>, ИП <...> являются рекламодателями и рекламораспространителями рассматриваемой рекламы.

Материалами рекламного дела вина ИП <...>, <...>, ИП <...> в нарушении рекламного законодательства при определении объекта рекламирования и (или) содержания рекламы, изготовлении и распространении рассматриваемой рекламы не установлена, не подтверждена, иных виновных лиц не установлено.

Достаточных оснований полагать, что ИП <...>, <...>, ИП <...> нарушены требования ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе, у Комиссии не имеется.

Таким образом, несмотря на предпринятые Комиссией в ходе рассмотрения рекламного дела меры, в течение сроков, установленных для рассмотрения дела, установить лицо, нарушившее законодательство о рекламе, не представилось возможным.

Согласно разъяснениям ФАС России № АД/61902/17 от 07.09.2017 «О разъяснении отдельных положений ФЗ «О рекламе», при невозможности установить лицо, в том числе его местонахождение, ответственное за распространение рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства о рекламе, после совершения антимонопольным органом необходимых действий по поиску такого лица, в том числе направления соответствующих запросов, Комиссия вправе прекратить производство по соответствующему делу.

В соответствии с пунктом 3.56 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12 (далее – Регламент), Комиссия принимает решение о прекращении рассмотрения дела, если в процессе рассмотрения дела будет установлен, в том числе факт невозможности установления лица, нарушившего законодательство о рекламе, в течение сроков, установленных для рассмотрения дела.

На основании изложенного, руководствуясь подпунктом «е» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, пунктами 3.56, 3.57 Регламента, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 011/05/28-267/2020 в отношении ИП <...>, <...>, ИП <...> прекратить.

Председатель Комиссии _____ <...>

Члены Комиссии <...>

.....

.....

..... <...>