

Решение по делу № 108/Р-2016

Номер документа: № 09/2342 от 17.03.2017г.

Номер дела: 108/Р-2016

Тип документа: Решения по делам

Управление: Кемеровское УФАС России

Дата публикации: 20.03.2017

Сферы деятельности:

- Контроль рекламы и недобросовестной конкуренции

РЕШЕНИЕ

«02» марта 2017г.

г. Кемерово

Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместителя Председателя

Комиссии:

Ланцман Л.И. - заместителя руководителя управления;
Каминской Е.Б. - начальника отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;

Членов Комиссии:

Хохолковой М.И. - специалиста-эксперта отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;

рассмотрев дело № 108/Р-2016, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Кухни Востока» (ИНН 4205299389, ОГРН 1144205019661, КПП 420501001, дата регистрации: 02.12.2014г., юридический адрес: 650005, г. Кемерово, ул. Патриотов, 8, пом. 37, далее по тексту – ООО «Кухни Востока») о распространении рекламы, содержащей признаки нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с планом работы отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков Кемеровского УФАС России на 2016 г. было проведено наблюдение за соблюдением требований законодательства РФ о рекламе при размещении наружной рекламы, расположенной на территории г. Кемерово.

По результатам проведенного наблюдения составлен Акт № 08 осмотра наружной рекламы от 22.08.2016г. и установлено, что по адресу г. Кемерово, ул. 50 лет Октября, 23, на территории суши – бара «Фудзи» размещена реклама следующего содержания:

- «490р. Свежий крепкий...» с изображением кальяна.

Пунктом 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе» установлено, что не допускается реклама табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных, пунктом 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО «Кухни Востока» (ИНН 4205299389).

01.09.2016г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 108/Р-2016 в отношении ООО «Кухни Востока» и назначено к рассмотрению на 03.10.2016г. в 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Кухни Востока» заказным письмом с уведомлением о вручении.

03.10.2016г. на рассмотрение дела № 108/Р-2016 представитель ООО «Кухни Востока» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Кухни Востока» Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 03.10.2016г. рассмотрение дела № 108/Р-2016 было отложено на 07.11.2016г. в 10 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Кухни Востока» заказным письмом с уведомлением о вручении.

07.11.2016г. на рассмотрение дела № 108/Р-2016 представитель ООО «Кухни Востока» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Кухни Востока» Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 07.11.2016г. рассмотрение дела № 108/Р-2016 было отложено на 08.12.2016г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Кухни Востока» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

05.12.2016г. в адрес Кемеровского УФАС России поступил письменные пояснения ООО «Кухни Востока» (исх. б/н, б/д), из которых следует, что в соответствии с договором аренды нежилого помещения № 43/2016 от 01.01.2016г. ООО «Кухни Востока» осуществляет деятельность по адресу г. Кемерово, ул. Патриотов, 8. По адресу ул. 50 лет Октября, 23, ООО «Кухни Востока» деятельность не осуществляет.

07.12.2016г. в соответствии с планом работы отдела рекламы, недобросовестной

конкуренции и финансовых рынков Кемеровского УФАС России на 2016 г. было проведено наблюдение за соблюдением требований законодательства РФ о рекламе при размещении наружной рекламы, расположенной на территории г. Кемерово. В рамках проведения наблюдения, Кемеровским УФАС России было установлено, что деятельность по адресу г. Кемерово, ул. 50 лет Октября, 23 осуществляет общество с ограниченной ответственностью «Фудзи» (далее – ООО «Фудзи», ИНН 4205151833).

08.12.2016г. состоялось рассмотрение дела № 108/Р-2016 в отсутствие представителя ООО «Кухни Востока», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Кухни Востока») надлежащим (ООО «Фудзи», ИНН 4205151833, ОГРН 1084205005004, КПП 420501001, дата регистрации: 12.03.2008г., юридический адрес: 650005, г. Кемерово, ул. Патриотов, 8).

Определением от 08.12.2016г. рассмотрение дела № 108/Р-2016 было отложено на 16.01.2017г. в 15 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Фудзи», ООО «Кухни Востока» заказными письмами с уведомлением о вручении.

16.01.2017г. на рассмотрение дела № 108/Р-2016 представитель ООО «Фудзи» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Фудзи» Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 16.01.2017г. рассмотрение дела № 108/Р-2016 было отложено на 02.03.2017г. в 14 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Фудзи» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

В адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Фудзи» (исх. б/н, б/д), из которых следует, что в соответствии с абзацами 1,2 пункта 24 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508 (далее – Правила), лицами, участвующими в деле являются стороны, заинтересованные лица, эксперты, переводчики.

Стороной по делу является заявитель и (или) лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Таким образом, ООО «Фудзи» является стороной по делу.

Как следует из пункта 20 Правил при наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела. Аналогичная по смыслу норма предусмотрена пунктом 3.39 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).

Как установлено из направленного в адрес ООО «Фудзи» определения УФАС по Кемеровской области об отложении рассмотрения дела № 108/Р-2016 от 08.12.2016г. исх. № 09/11131, 01.09.2016г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 108/Р-2016 в отношении ООО «Кухни Востока». Определением УФАС по Кемеровской области об отложении рассмотрения дела № 108/Р-2016 от 08.12.2016г. исх. № 09/11131 установлено произвести замену ненадлежащего ответчика, однако, в адрес ООО «Фудзи» не было выслано определение от 01.09.2016г. по делу № 108/Р-2016, что противоречит требованиям пункта 22 Правил.

Исходя из положений пункта 27 Правил дело рассматривается антимонопольным органом в течение 1 месяца со дня его возбуждения. В исключительных случаях срок рассмотрения дела может быть продлен антимонопольным органом, но не более чем на 2 месяца. Данные положения также предусмотрены пунктами 2.21-2.24 Регламента.

В соответствии с пунктом 32 Правил в случае, если при подготовке дела к рассмотрению или во время рассмотрения дела антимонопольным органом будет установлено, что решение по делу может быть вынесено в отношении ненадлежащего лица, антимонопольный орган обязан по ходатайству лиц, участвующих в деле, либо по собственной инициативе принять решение о замене такого лица. В этом случае рассмотрение дела откладывается. Пункт 34 Правил предусматривает, что рассмотрение дела может быть отложено антимонопольным органом с указанием даты и времени его рассмотрения в случае необходимости замены ненадлежащего лица надлежащим в соответствии с пунктом 32 Правил. При отложении дела течение срока его рассмотрения не прерывается, а также срок не начинается заново.

01.12.2016г. УФАС по Кемеровской области было вынесено определение о продлении срока рассмотрения дела № 108/Р-2016 исх. № 09/10841. Комиссия определила продлить срок рассмотрения дела № 108/Р-2016 от 01.02.2017г. Однако, данное продление является невозможным в виду противоречия законодательству, так как оно совершено вне периода рассмотрения дела № 108/Р-2016.

Период рассмотрения дела № 108/Р-2016 с 01.09.2016г. по 30.11.2016г.

На основании изложенного ООО «Фудзи» не может быть привлечено к ответственности в виду истечения сроков рассмотрения данного дела, а также непричастности ООО «Фудзи» к обстоятельствам, которые указаны в определении об отложении рассмотрения дела № 108/Р-2016.

02.03.2017г. состоялось рассмотрение дела № 108/Р-2016 в отсутствие представителя ООО «Фудзи», уведомленной надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

В соответствии с планом работы отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков Кемеровского УФАС России на 2016 г. было проведено наблюдение за соблюдением требований законодательства РФ о рекламе при размещении наружной рекламы, расположенной на территории г. Кемерово.

По результатам проведенного наблюдения составлен Акт № 08 осмотра наружной рекламы от 22.08.2016г. и установлено, что по адресу г. Кемерово, ул. 50 лет Октября, 23, на территории суши – бара «Фудзи» размещена реклама следующего содержания:

- «490р. Свежий крепкий...» с изображением кальяна.

Пунктом 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе» установлено, что не допускается реклама табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

В нарушение данной правовой нормы в рекламе, размещенной по адресу г. Кемерово, ул. 50 лет Октября, 23, содержится изображение кальяна.

Согласно письменным пояснениям ООО «Фудзи», представленным в адрес Кемеровского УФАС России, ООО «Фудзи» не было направлено определение от 01.09.2016г. по делу № 108/р-2016.

Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что в соответствии с пунктом 22 Правил принимаемые антимонопольным органом решения о возбуждении дела направляются заказным письмом с уведомлением о вручении либо вручаются под расписку лицам, участвующим в деле, или их представителям. Эти решения могут быть направлены с использованием средств факсимильной связи, электронной почты или иных средств связи, позволяющих зафиксировать факт их получения адресатом. При этом почтовые или иные документы, свидетельствующие о получении решений, приобщаются к материалам дела.

Определение о возбуждении дела № 108/Р-2016 от 01.09.2016г. (исх. № 09/7925 от 01.09.2016г.) в отношении ООО «Кухни Востока» было направлено в адрес ответчика (ООО «Кухни Востока»), что подтверждается реестром отправки почтовой корреспонденции. На момент возбуждения данного дела ООО «Фудзи» не являлось стороной по делу, следовательно, в адрес данного юридического лица указанное определение не направлялось.

Определением от 08.12.2016г. Комиссия Кемеровского УФАС России определила рассмотрения дела № 108/Р-2016 отложить для замены ненадлежащего ответчика ООО «Кухни Востока» надлежащим ООО «Фудзи».

Определением от 16.01.2017г. Комиссия Кемеровского УФАС России определила рассмотрение дела отложить в связи с отсутствием сведений о надлежащем уведомлении ООО «Фудзи» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела. Данное определение было получено ООО «Фудзи» 20.01.2017г., что подтверждается распечаткой с сайта ФГУП «Почта России» «отслеживание почтовых отправлений».

В соответствии с абзацем а пункта 25 Правил стороны и заинтересованные лица со дня возбуждения дела вправе знакомиться с материалами дела (за исключением сведений, составляющих государственную и иную охраняемую [законом](#) тайну) и делать выписки из них.

ООО «Фудзи» имело возможность ознакомиться с определением о возбуждении дела от 01.09.2016г., на которое ссылается в своих письменных пояснениях, однако, в адрес Кемеровского УФАС России ходатайство ООО «Фудзи» об ознакомлении с материалами

дела № 108/Р-2016 не поступало.

ООО «Фудзи» также ссылается на истечение сроков рассмотрения данного дела.

В соответствии с пунктом 27 Правил, дело, возбужденное по признакам нарушения законодательства о рекламе, рассматривается антимонопольным органом в течение 1-го месяца со дня его возбуждения. В исключительных случаях срок рассмотрения дела может быть продлен антимонопольным органом, но не более чем на 2 месяца.

Дело № 108/Р-2016 откладывалось в соответствии с абзацами 2, 4 пункта 34 Правил, абзацем 2 пункта 3.48 Регламента для получения дополнительных доказательств в целях объективного рассмотрения данного дела и соблюдения прав лица, в отношении которого возбуждено дело.

Порядок рассмотрения антимонопольными органами дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе установлен вышеуказанными Правилами. Данные Правила являются внутренним документом и не содержат обязательных требований и предписаний, не создают для юридических лиц никаких последствий в осуществлении ими своей деятельности. Данный срок является организационным и его нарушение не может являться основанием для признания решения незаконным.

Также ООО «Фудзи» пояснило о непричастности к обстоятельствам, послужившим для возбуждения данного дела, однако, Комиссией Кемеровского УФАС России в рамках рассмотрения данного дела установлено следующее:

В соответствии с планом работы отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков Кемеровского УФАС России на 2016 г. было проведено наблюдение за соблюдением требований законодательства РФ о рекламе при размещении наружной рекламы, расположенной на территории г. Кемерово и установлено, что по адресу г. Кемерово, ул. 50 лет Октября, 23, на территории суши – бара «Фудзи» размещена реклама следующего содержания:

- «490р. Свежий крепкий...» с изображением кальяна, что подтверждается фотографией указанной рекламы. Кемеровским УФАС России установлено, что деятельность по адресу г. Кемерово, ул. 50 лет Октября, 23, осуществляется ООО «Фудзи».

ООО «Фудзи» в адрес Кемеровского УФАС России была представлена копия договора аренды нежилых помещений № КН-50Л23-273/06-2012 от 01.12.2012г., в соответствии с которым арендодатель предоставил ООО «Фудзи» помещение, расположенное на первом этаже жилого здания по адресу г. Кемерово, ул. 50 лет Октября, д. 23, пом. 67 (пункт 1.1 указанного договора).

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных, пунктом 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

Кемеровским УФАС России установлено, что рекламодателем в данном случае является ООО «Фудзи».

Актом осмотра наружной рекламы № 12 от 07.12.2016г. Кемеровским УФАС России установлено, что спорная реклама ООО «Фудзи» демонтирована.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 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 Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Фудзи» (ИНН 4205151833, ОГРН 1084205005004, КПП 420501001, дата регистрации: 12.03.2008г., юридический адрес: 650005, г. Кемерово, ул. Патриотов, 8) нарушившим требования пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы с изображением кальяна.

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Фудзи» не выдавать, в связи с устранением нарушения.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Кемеровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 4 статьи 14.3.1 [Кодекса](#) Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 17 марта 2017 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения.

Заместитель председателя Комиссии:	Л.И. Ланцман
Члены Комиссии:	Е.Б. Каминская
	М.И. Хохолкова