30 августа 2016 г. **г. Тула**

15 часов 30 минут

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № АП 02-11/88-2016, возбужденного в отношении должностного лица ООО «Хулиган», в присутствии последнего

УСТАНОВИЛ:

На ограждении между домами 67 и 77 по проспекту Ленина города Тулы размещена реклама следующего содержания:

«ХУЛИГАН

#NUMBERONE

спортзал

въезд ».

В соответствии с англо-русским переводчиком в сети Интернет (https://translate.yandex.ru) перевод с английского языка выражения «NUMBERONE» на русский язык означает «номер один».

Указанная информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке и, в силу статьи 3 Федерального Закона «О рекламе», является рекламой.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Согласно пункту 29 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 08.10.2012г. № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов "лучший", "первый", "номер один", должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами (пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе).

В нарушение установленных требований Закона в рекламе спортзала «Хулиган» отсутствуют конкретные критерии, по которым осуществлялось сравнение и объективно подтверждено, что в спортзал «Хулиган» является **номером один** в городе Туле.

Из письменного объяснения ООО «Хулиган» (вх. № 3628 от 12.08.2016г.) следует, что буквальный перевод с английского языка выражения «#numberone» на русский язык означает «бронирование».

Вместе с тем, по мнению Общества, на момент выхода рекламы Спортзал «Хулиган #NUMBERONE» являлся и по настоящий момент является единственным в Туле и Тульской области залом, где собраны зоны для занятий спортом такие как: тренажерная зона, зона Кроссфит, файт зона, которая включает в себя борцовскую зону и зону ринг –октагона на метровом помосте. Зрительские трибуны, расположенные в спортзале, позволяют посетителям наблюдать за профессиональными спортсменами, участвующими в боях.

Исходя из устных объяснений генерального директора ООО «Хулиган» Кариус М.А., представленных в ходе рассмотрение настоящего дела, обозначение «#NUMBERONE» использовалось в качестве рифмы к наименованию спортзала: «Хулиг**ан** #NUMBER**ONE**».

Проанализировав представленные устные и пояснения Общества, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях ООО «Хулиган» признаков нарушения пункта 1 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», согласно которой не допускается использование иностранных слов и выражений, которые могут привести к искажению смысла информации

Иностранное слово - "numberone" в сочетании со значком «#», используемое ООО «Хулиган» в рекламе, переводится как «бронирование», что не никаким образом не соотносится ни самим Обществом, ни с его деятельностью, приводит к искажению смыла информации.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за данное правонарушение несет рекламодатель, в данном случае - ООО «Хулиган».

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях установлено, что нарушение рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на должностных лиц от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Факт совершения административного правонарушения должностным лицом ООО «Хулиган» подтверждается протоколом по делу № АП 02-11/88-2016 об административном правонарушении от 30 августа 2016 года, а также материалами рекламного дела № 02-03/61-2016.

Срок давности привлечения должностного лица ООО «Хулиган» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение рекламного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, личность правонарушителя, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При рассмотрении настоящего дела, в действиях должностного лица обстоятельства смягчающие, отягчающие административную ответственность не установлены.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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.

Согласно частям 1 и 2 статьи 3.5 КоАП РФ 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.

Руководствуясь частями 1, 2 статьи 3.5, частью 1 статьи 4.1.1, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо ООО «Хулиган», **виновным** в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и **назначить ему наказание** в виде **предупреждения.**

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП 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.

Дата получения (выдачи) постановления о назначении наказания – 30 августа 2016 года

Дата вступления постановления в законную силу – 9 сентября 2016 года