

ООО «ТИСС АВТО»

Северный Власихинский пр-д, 65

г.Барнаул, 656058

Дело №022/04/14.3-434/2021

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 23

о назначении административного наказания

по делу об административном правонарушении

02 июня 2021г. г. Барнаул

Руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, рассмотрев протокол № 19 от 20.05.2021г. об административном правонарушении, составленный врио начальника отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, а также материалы дела об административном правонарушении №022/04/14.3-434/2021 в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Тисс Авто», Алтайский край, г.Барнаул, Северный Власихинский пр-д, 65, ОГРН 1072221009464,

УСТАНОВИЛ:

в соответствии с частью 2 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных частью 3 статьи 28.6 настоящего Кодекса, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

Представитель ООО «Тисс Авто» на рассмотрение дела об административном правонарушении не явился, о дате, времени и месте рассмотрения дела извещен надлежащим образом, что подтверждается уведомлением о вручении почтового отправления № 80090660893926; ходатайств от ООО «Тисс Авто» в антимонопольный орган не поступало.

В соответствии со статьей 29.7 КоАП РФ принято решение о рассмотрении дела в отсутствие представителя ООО «Тисс Авто».

Согласно протоколу об административном правонарушении № 19 от 20.05.2021г., ООО «Тисс Авто» допущено нарушение пункта 1 части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), что указывает на событие и состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Данное обстоятельство выразилось в следующем.

05 февраля 2021 года в Алтайское краевое УФАС России поступило заявление ООО «Союз» о недобросовестной рекламе автомобиля марки GEELY ATLAS: «GEELY ATLAS интеллектуальный кроссовер Проедет по любому ШЕГУ...», размещенной в городе Барнауле по адресам: Павловский тракт, 32Б, 25, 10, 227, Комсомольский пр., 65, 65а, Калинина пр., 11, Советской Армии ул., 2, Попова ул., 102, Малахова ул., 94а, допускающей некорректные сравнения в отношении реализуемого ООО «Союз» автомобиля марки CHERY.

ООО «Союз» указало, что ООО «ТИСС АВТО» использовало в рекламе своей деятельности коммерческое обозначение, схожее до степени смешения с коммерческим обозначением другого производителя, указав в уничижительной форме на якобы имеющееся превосходство рекламируемого товара – автомобилей марки Geely над автомобилями марки Chery.

Под рекламой статья 3 Закона о рекламе понимает информацию, распространенную любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке; под объектом 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; под товаром - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Размещенная на рекламных конструкциях в городе Барнауле информация «GEELY ATLAS интеллектуальный кроссовер Проедет по любому ШЕГУ...» полностью соответствует законодательному определению понятия реклама, поскольку размещена в общедоступном месте, следовательно, предназначена для неопределенного круга лиц, преследует строго заданные цели информирования, формирует и поддерживает интерес к таким объектам рекламирования, как автосалон «ТИСС АВТО» и реализуемые им автомобили марки GEELY, в частности GEELY ATLAS, способствует продвижению их на рынке среди аналогичных автомобилей.

Закон о рекламе предъявляет общие требования к рекламе: «Реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются».

Согласно пункту 1 части 2 статьи 5 Закона о рекламе, недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Из обстоятельств дела следует, что ООО «Союз» и ООО «ТИСС АВТО» являются конкурентами на рынке реализации автомобилей на территории Алтайского края, в связи с чем, добросовестная конкуренция, как фактор ведения данными хозяйствующими субъектами борьбы на принципах добросовестности,

разумности и справедливости, не создавая препятствий друг другу, заведомо предполагается.

Недобросовестной конкуренцией в соответствии с Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» признаются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

ООО «ТИСС АВТО», согласно материалам дела, посредством рекламы допущено некорректное сравнение автомобилей двух марок – превосходство автомобиля марки Geely над автомобилем марки Chery, путем использования в рекламе фразы «GEELY ATLAS интеллектуальный кроссовер Проедет по любому СHERY...».

В доказательство ООО «Союз» предоставлено заключение лингвиста № 118 от 15.02.2021г.

Согласно заключению, установлению подлежали следующие вопросы:

1. Использовались ли в тексте рекламного баннера, размещенного на рекламном щите, слова или фразы, которые схожи до степени смешения с товарным знаком СHERY? Какие лингвистические приемы были применены?
2. Содержатся ли в тексте баннера, размещенного на рекламном щите, признаки недобросовестной рекламы?

Из лингвистического заключения следует, что сравнительный анализ словесных элементов «СHERY» и «СHERY» показал их сходство на графическом уровне.

Графика букв составлена таким образом, что последние две буквы языковой единицы СHERY написаны не свойственным для русского алфавита шрифтом: русская буква «у» написана в виде открытого перевернутого треугольника с дополнительной чертой по середине, такое написание схоже с заглавной латинской буквой «Y», что приводит к визуальному смешению; предыдущая буква «Г» под влиянием буквы «Y» начинает играть двойную функцию, соответственно, языковая единица «СHERY» схожа до степени смешения с русским словом «СHERY»; при этом использован графический прием.

Обозначение считается схожим до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия. Иными словами, сходными признаются обозначения, производящие в целом сходное впечатление, несмотря на некоторые отличия составляющих их элементов.

Тем самым, использованное ООО «ТИСС АВТО» в тексте рекламы слово «СHERY», которое написано заглавными буквами по сравнению со словами «Проедет по любому...» и при этом красным шрифтом, как логотип «СHERY», является схожим до степени смешения с логотипом автомобилей марки «СHERY», реализуемыми на территории Алтайского края ООО «Союз».

С учетом изложенного, реклама «GEELY ATLAS интеллектуальный кроссовер Проедет по любому СHERY...» является недобросовестной, поскольку содержит

некорректное сравнение автомобилей марок «GEELY» и «CHERY», путем негласного, завуалированного, указания на превосходство автомобиля «GEELY ATLAS» над автомобилем «CHERY». Данная реклама нарушает положения пункта 1 части 2 статьи 5 Закона о рекламе и является недобросовестной.

19 апреля 2021 года Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассматриваемая реклама «GEELY ATLAS интеллектуальный кроссовер Проедет по любому CHERY...» признана ненадлежащей, так как при ее размещении нарушены требования пункта 1 части 2 статьи 5 Закона о рекламе.

Из положений части 6 статьи 38 Закона о рекламе следует, что за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 2 статьи 5 Закона о рекламе, несет ответственность рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «ТИСС АВТО».

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодистрибьютерами законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II настоящего Кодекса или закона субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно части 2 статьи 2.1 настоящего Кодекса, юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Являясь рекламодателем и участником отношений в сфере рекламной деятельности, ООО «Тисс Авто» обязано соблюдать установленные Законом о рекламе требования при размещении рекламы.

Общество объективно имело возможность по недопущению нарушения требований законодательства Российской Федерации о рекламе, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, что привело к нарушению Федерального закона «О рекламе», что образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 настоящего Кодекса нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодистрибьютером законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31

настоящего Кодекса, - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности.

У ООО «Тисс Авто» имелась возможность для соблюдения правил и норм, установленных законодательством Российской Федерации о рекламе, но не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, следовательно, в действиях Общества имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Антимонопольным органом не установлено обстоятельств, находящихся вне контроля Общества и препятствующих исполнению обязанностей по соблюдению законодательства о рекламе.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства о рекламе.

Протокол об административном правонарушении составлен 20 мая 2021 года в присутствии представителя ООО «Тисс Авто»; возражений и замечаний на протокол от Общества в антимонопольный орган не поступало.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Вместе с тем установлено обстоятельство, смягчающее административную ответственность, предусмотренное статьей 4.2 КоАП РФ, - принятие мер, направленных на добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль.

Федеральным законом от 03.07.2016 № 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях дополнен статьей 4.1.1, устанавливающей, что 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 части 1 статьи 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся зарегистрированные в соответствии с законодательством Российской Федерации и соответствующие условиям, установленным частью 1.1 настоящей статьи, хозяйственные общества, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства и индивидуальные предприниматели.

Согласно сведениям официального сайта ФНС России, ООО «Тисс Авто» 01.08.2016г. включено в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства и относится к категории «микропредприятие».

Согласно части 2 статьи 3.4 КоАП РФ, 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.

ООО «Тисс Авто» впервые привлекается к ответственности за нарушение законодательства о рекламе, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом того, что ООО «Тисс Авто» относится к субъектам малого предпринимательства, а также при наличии обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 настоящего КоАП РФ, административное наказание в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, подлежит замене на предупреждение.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание.

Руководствуясь статьями 4.1.1., 4.1, 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

**ПОСТАНОВИЛ:**

признать Общество с ограниченной ответственностью «Тисс Авто», Алтайский край, г.Барнаул, Северный Власихинский пр-д, 65, ОГРН 1072221009464, виновным в

совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный 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.

Дата вынесения постановления 02 июня 2021г.

Дата направления копии постановления 03 июня 2021г.

Руководитель управления

Государственный советник РФ 2 класса <...>