

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 16-14.3ч.1/16

об административном правонарушении

23 марта 2016 года

г. Челябинск

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Челябинское УФАС России), <.....>, рассмотрев материалы административного дела № 16-14.3ч.1/16, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «СКМ» (ОГРН 1125658031817, ИНН 5609087166, КПП 563801001, зарегистрированное по адресу: 460507, область Оренбургская, район Оренбургский, поселок Пригородный, улица Школьная, дом 2, квартира 1) (далее – ООО «СКМ»)

по факту распространения в электронном СМИ: «2ГИС», интернет – площадке 2gis.ru, веб-приложении «2ГИС. Челябинск», в разделе «Лифты» рекламной информации следующего содержания: «Чемпион России по лифтам и эскалаторам!», с нарушением требований пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

в отсутствие представителя ООО «СКМ», заявившего ходатайство о рассмотрении дела об административном правонарушении в свое отсутствие,

в присутствии специалиста - эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России Казаковой Г.А.,

исследовав материалы дела,

УСТАНОВИЛ:

в Челябинское УФАС России поступило заявление ООО «Союзлифтмонтаж» о

размещении ООО «СКМ» на сайте 2gis.ru/chelyabinsk в разделе «Лифты» рекламной информации следующего содержания: «Чемпион России по лифтам и эскалаторам!».

Челябинским УФАС России установлено, что в разделе «Лифты» электронного справочника 2ГИС Челябинск располагается информация о местонахождении различных организаций. При выборе организации из списка пользователь может увидеть краткую характеристику компании, режим работы, адрес, контакты. Для ознакомления с более подробной информацией пользователю необходимо выделить наименование организации, после чего происходит открытие вкладки, где размещаются сведения об организации. В верхней строке размещена информация об ООО «СКМ» следующего содержания: «СКМ, ООО, лифтовая компания, Братьев Кашириных, 85 а Чемпион России по лифтам и эскалаторам!».

Согласно части 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламой понимается 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.

Информация: «Чемпион России по лифтам и эскалаторам!», размещенная ООО «СКМ» в электронном СМИ: «2ГИС», интернет – площадке 2gis.ru, веб-приложении 2gis.ru в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» является рекламой, поскольку, адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к услугам, предоставляемым компанией, и формирование интереса со стороны потребителей, а также продвижение товара на рынке.

Часть 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» определяет товар, как продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот, в данном случае под товаром понимаются услуги, предоставляемые ООО «СКМ».

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 части 1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверная реклама не допускается.

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 29 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда РФ от 8.10.2012 № 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.

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.

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

В общераспространённом понимании и свободной энциклопедии значение слова «чемпион» воспринимается как «первый», «лучший», «победитель», «обладатель первого места». ООО «СКМ» предоставлено заключение от 23 сентября 2015 года, из которого следует, что в речевой практике слово «чемпион» употребляется метафорически в значении «лидирующий в чем-либо».

Таким образом, использование в рекламе ООО «СКМ» слова «чемпион» направлено на привлечение внимания к компании, указывает на то, что данная компания является лидирующей, первой по производству, поставке, установке лифтового оборудования. Данная рекламная информация приводится в качестве сравнительной с другими компаниями, предоставляющими аналогичные услуги.

В рекламе используются сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами иных организаций, осуществляющих деятельность по предоставлению услуг, связанных с обслуживанием, установкой, поставкой, производством лифтового и эскалаторного оборудования.

При этом отсутствует критерий, по которому осуществлялось сравнение. В материалы дела предоставлены документы, указывающие, что ООО «СКМ» осуществляет такие виды деятельности, как поставка, проектирование, производство, монтаж, техническое обслуживание, ремонт электрических подъемников.

При этом из рекламы не следует по какому именно критерию осуществляется сравнение. Рекламная информация, размещенная ООО «СКМ» в электронном СМИ: «2ГИС», интернет – площадке 2gis.ru, веб-приложении 2gis.ru» воспринимается как сведения о том, что ООО «СКМ» является чемпионом во всех осуществляемых им видах деятельности. Однако дипломом Первого Профессионального Чемпионата России по лифтам и эскалаторам в номинации «Качество монтажных и наладочных работ. Соответствие требованиям ТР ТС 011/2011» подтверждается, что ООО «СКМ» заняло первое место в номинации «Качество монтажных и наладочных работ. Соответствие требованиям ТР ТС 011/2011». Таким образом, слово «Чемпион» может быть указано в рекламной информации применительно к виду деятельности, по которому сотрудники ООО «СКМ» получили первое место.

Заключение специалиста по результатам лингвистического исследования от 23 сентября 2015 года указывает фактически на значение слова «чемпион», используемого в рекламе ООО «СКМ». Однако это не может являться основанием для оценки данной рекламы на предмет ее соответствия требованиям пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», в частности действиям ООО «СКМ» по размещению рекламной информации с использованием сравнения «Чемпион России по лифтам и эскалаторам» без указания критерия, по которому осуществляется сравнение, что является обязательным в соответствии с позицией

Пленума Высшего Арбитражного суда РФ.

Исходя из изложенного, в рекламе может указываться критерий, по которому осуществляется сравнение только в случае наличия документального подтверждения. В данном случае документально подтверждены только сведения о присвоении сотрудникам ООО «СКМ» первого места в номинации «Качество монтажных и наладочных работ».

Таким образом, в рекламе ООО «СКМ», размещаемой до 01 июня 2015 года в электронном СМИ: «2ГИС», интернет – площадке 2gis.ru, веб-приложении «2ГИС. Челябинск», использовано сравнительная характеристика «чемпион» без указания критерия, по которому осуществляется сравнение, что не допускается в соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе».

Пунктом 4 статьи 3 Закона «О рекламе» предусмотрено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Размещение ненадлежащей рекламы не допускается на основании статьи 5 Федерального Закона «О рекламе».

Распространение ненадлежащей рекламы также установлено решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 03 ноября 2015 года.

Частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ответственность рекламодателя за нарушение требований пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем указанной рекламы следует признать ООО «СКМ» как лицо, предоставляющее рекламную информацию ООО «ДубльГИС» согласно договору от 24 февраля 2015 года № Д_15-15-30485.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятьсот рублей; должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста до пятисот тысяч рублей.

10 февраля 2016 года должностным лицом Челябинского УФАС России в отношении ООО «СКМ» был составлен протокол об административном правонарушении и возбуждено дело об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Поводом к возбуждению административного дела послужило обнаружение

должностным лицом Челябинского УФАС России достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

Статья 1.5. КоАП РФ устанавливает, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Согласно части 1 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В силу пункта 16.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 2 июня 2004 г. N 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» форма вины (статья 2.2 КоАП РФ) юридического лица в КоАП РФ не выделяется. Следовательно, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ). Обстоятельства, указанные в части 1 или части 2 статьи 2.2 КоАП РФ, применительно к юридическим лицам установлению не подлежат.

Из материалов дела следует, что ООО «СКМ» заключило с ООО «ДубльГИС» договор от 24.02.2015 № Д_15-15-30485», согласно которому ООО «СКМ» самостоятельно предоставляет рекламные материалы для размещения в электронном СМИ: «2ГИС», интернет – площадке 2gis.ru, и веб-приложении 2gis.ru.».

Вина ООО «СКМ» выразилась в ненадлежащем исполнении требований рекламного законодательства при размещении в электронном СМИ: «2ГИС», интернет – площадке 2gis.ru, веб-приложении «2ГИС. Челябинск» рекламы ООО «СКМ», в частности обществом не исполнено требование пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет один год со дня совершения административного правонарушения (часть 1 статьи 4.5 КоАП РФ).

Последний день распространения ненадлежащей рекламы - 31 мая 2015 года, что подтверждается письмом ООО «ДубльГИС» от 10 июня 2015 года № 312/и-15, а также Бланком заказа от 24 февраля 2015 года №БЗ_15-15-379476. Таким образом, срок давности привлечения к административной ответственности ООО «СКМ» за

данное нарушение истекает 31 мая 2016 года.

Материалами дела установлено, что ООО «СКМ» в отсутствие объективно непреодолимых препятствий, имело возможность выполнить мероприятия по подготовке и изготовлению надлежащих рекламных материалов, которые соответствуют требованиям рекламного законодательства, однако обществом не были приняты соответствующие меры, что доказывает факт наличия у ООО «СКМ» вины в совершении вменяемого обществу нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих надлежащему соблюдению ООО «СКМ» требований законодательства РФ о рекламе, Челябинским УФАС России не выявлено.

У ООО «СКМ» отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно – для соблюдения требований пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе». Однако ООО «СКМ» не приняло необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

При таких обстоятельствах ООО «СКМ» признается виновным в совершении административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, исключающих вину ООО «СКМ» в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

ООО «СКМ» в своих объяснениях от 23 марта 2016 года вх. № 3464 заявило ходатайство о признании нарушения малозначительным, и прекращении производства в отношении ООО «СКМ».

Согласно статье 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

В пункте 18 Постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24 марта 2005 года № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» разъяснено, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Ходатайство ООО «СКМ» не подлежит удовлетворению, так как

малозначительность правонарушения имеет место в исключительных случаях при отсутствии существенной угрозы охраняемых общественных отношений. В данном случае ввиду неосуществления ООО «СКМ» контроля при размещении в электронном СМИ: «2ГИС», интернет – площадке 2gis.ru, веб-приложении «2ГИС. Челябинск» рекламных материалов, были затронуты интересы иного хозяйствующего субъекта, обратившегося в антимонопольный орган с заявлением о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе.

С учетом изложенного, правовых оснований применения к рассматриваемому правонарушению статьи 2.9. КоАП РФ не имеется и, принимая во внимание изменение 01 июня 2015 года ООО «СКМ» рекламного макета, а именно указание сведений о том, что ООО «СКМ» чемпион России по лифтам и эскалаторам по результатам Первого Профессионального Чемпионата России по лифтам и эскалаторам в номинации «Качество монтажных и наладочных работ. Соответствие требованиям ТР ТС 011/2011» (проводимого НП «ЦТР ВЕКТОР»), ООО «СКМ» может быть назначено минимальное наказание, предусмотренное санкцией части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а именно – административный штраф в размере сто тысяч рублей.

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

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «СКМ» (ОГРН 1125658031817, ИНН 5609087166, КПП 563801001, зарегистрированное по адресу: 460507, область Оренбургская, район Оренбургский, поселок Пригородный, улица Школьная, дом 2, квартира 1) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к ООО «СКМ» административное наказание в виде административного штрафа за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в размере **100 000 (ста тысяч) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Сумма штрафа должна быть перечислена в доход федерального бюджета по следующим реквизитам: КБК 16111626000016000140, ОКТМО 75701000 на счет органа федерального казначейства: УФК по Челябинской области (для

Челябинского УФАС России), отделение Челябинск, БИК 047501001, р/с 40101810400000010801, ИНН 7453045147, КПП 745301001.

В силу части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

Согласно части 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

После уплаты штрафа копии документов, свидетельствующих об уплате административного штрафа, просим представить в Челябинское УФАС России по факсу (351) 263-18-39 либо по адресу г. Челябинск, пр. Ленина, д. 59, каб. 320.

Постановление объявлено 23 марта 2016 года в отсутствие представителя ООО «СКМ».