

ООО «Графин»

ул. Свободы, д. 9,
г. Ярославль, 150000

ул. Комсомольская, д. 10 а,
г. Ярославль, 150000

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 04-04/39А-15

«13» октября 2015 года г. Ярославль

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (далее – Ярославское УФАС России) Завьялов М. Ф., рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 04-04/39А-15, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Графин» (далее ООО «Графин», общество), место нахождения: 150000, г. Ярославль, ул. Свободы, д. 9, место фактического осуществления деятельности: 150000, г. Ярославль, ул. Комсомольская, д. 10 а, дата регистрации в качестве юридического лица 17.07.2013 г. Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 5 по Ярославской области, ОГРН <...>, ИНН <...>, КПП <...>, в отсутствие представителя ООО «Графин»,

УСТАНОВИЛ:

Определение о возбуждении дела № 04-04/39А-15 получено 26.08.2015 г. представителем по доверенности ООО «Графин» <...> данным определении дата составления протокола об административном правонарушении по делу № 04-04/39А-15 в отношении ООО «Графин» назначена на 14 сентября 2015 года в 15 часов 00 минут.

14 сентября 2015 года в 15 часов 00 минут ООО «Графин», уведомленное надлежащим образом, для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении по делу № 04-04/39А-15, не явилось, представителя не направило. В отношении ООО «Графин» составлен протокол об административном правонарушении по делу № 04-04/39А-

15.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 04-04/39А-15 назначена дата рассмотрения дела на 29 сентября 2015 года в 16 часов 30 минут. Данное определение направлено заказными письмами с уведомлением по адресам места нахождения и места фактического осуществления деятельности ООО «Графин».

29 сентября 2015 года в 16 часов 30 минут ООО «Графин» на рассмотрение дела об административном правонарушении № 04-04/39А-15 не явилось, представителя не направило, в материалах дела отсутствовали сведения о надлежащем уведомлении данного лица о месте и времени рассмотрения дела. Согласно данных сервиса «Отслеживание почтовых отправлений» на официальном сайте Почты России <http://www.russianpost.ru> 18.09.2015 г. письма с идентификаторами № 15000087853997, № 15000087853973 прибыли в места вручения, но указана неудачная попытка вручения в связи с временным отсутствием адресата.

В связи с этим рассмотрение дела отложено и повторно назначена дата рассмотрения дела об административном правонарушении № 04-04/39А-15, по адресам места нахождения и места фактического осуществления деятельности ООО «Графин» направлено определение об отложении и продлении срока рассмотрения дела об административном правонарушении № 04-04/39А-15. Дата рассмотрения дела назначена на 13 октября 2015 года в 15 часов 00 минут.

13 октября 2015 года в 15 часов 00 минут ООО «Графин» на рассмотрение дела об административном правонарушении № 04-04/39А-15 также не явилось, представителя не направило. Согласно данным сервиса «Отслеживание почтовых отправлений» на официальном сайте Почты России <http://www.russianpost.ru> 07.10.2015 г. письма с идентификаторами № 15000087857698, № 15000087857742 прибыли в места вручения, но указана неудачная попытка вручения в связи с временным отсутствием адресата.

В соответствии с Постановлением Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 N 61 "О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица" юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, по его адресу, указанному в ЕГРЮЛ, а также риск отсутствия по этому адресу своего представителя.

На основании изложенного, ООО «Графин» следует считать уведомленным надлежащим образом о дате, месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении № 04-04/39А-15.

Ярославским УФАС России в связи с рассмотрением обращения ООО <...>, поступившего в Управление 15 октября 2014 года установлен факт распространения 21 октября 2014 года в г. Ярославле в 18 часов 25 минут на перекрестке ул. Свободы с ул. Комсомольской рекламных буклетов с содержанием: «СЕМЬПЯТНИЦ БАР ОТКРЫТИЕ В ОКТЯБРЕ! Надоело Дудеть? Наскучила Жизнь? У Своих тесно? А в Гараже не то? ДАВАЙ В ПЯТНИЦУ! Интересно? Смотри на: 7пт.рф, «в»/bar7fridays», а также распространения аналогичной рекламной информации на радиостанциях: «Европа +» -105, 10 FM, «Радио 7» - 101, 7 FM в период с 15 октября 2014 г. по 24 октября 2014 г.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») реклама – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Исходя из содержания рассматриваемой информации, она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к бару «7 Пятниц», формирование и поддержание интереса к этому бару, и, следовательно, эта информация является рекламной.

В соответствии с частью 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Недобросовестной согласно пункту 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция - 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.

Согласно части 3 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых им товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими хозяйствующими субъектами.

В городе Ярославле осуществляют деятельность следующие заведения: «Дудки бар», бар «Я люблю тебя, Жизнь», ресторан-бар «Свои да Наши», бар «Папин гараж». Деятельность данных заведений относится к сфере развлечений, клубов, баров.

Поскольку заведение «7 Пятниц» является баром, его деятельность относится к той же сфере, что и деятельность заведений «Дудки бар», «Я люблю тебя, Жизнь», «Свои да Наши», «Папин гараж». Следовательно, данные заведения являются конкурентами.

В рассматриваемой рекламе содержатся вопросы: «Надоело Дудеть? Наскучила Жизнь? У Своих тесно? А в Гараже не то?», в которых используются слова, содержащиеся в названиях заведений-конкурентов, а именно, «Дудеть» («Дудки бар»), «Жизнь» («Я люблю тебя, Жизнь»), «у Своих» («Свои да Наши»), «в Гараже» («Папин гараж»). Кроме того, данные слова написаны с заглавных букв, что также косвенно указывает на названия конкурентов бара «7 Пятниц».

Также в данных вопросах содержатся негативные предположения о барах-конкурентах: «Надоело», «Наскучила», «тесно», «не то», что способствует возникновению сомнений в привлекательности соответствующих заведений для целевой аудитории, посетителей баров.

Далее в рассматриваемой рекламе в ответ на вопросы с негативными предположениями о конкурентах, в противопоставление содержится приглашение: «ДАВАЙ В ПЯТНИЦУ!»

На официальном сайте Ярославского УФАС России в сети Интернет <http://yaroslavl.fas.gov.ru> проводился социальный опрос, в котором содержалось три вопроса: «Направлена ли данная реклама на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности?», «Является ли некорректным сравнение услуг бара «Бар 7 пятниц» с услугами аналогичных заведений г. Ярославля», «Следует ли из текста рекламы вывод: не посещайте заведение «Дудки бар», бар «Я люблю тебя, жизнь», «Свои да наши», «Папин гараж»?». В процентном соотношении результаты голосования по данным вопросам выглядят следующим образом: 1) 46% и 54 %; 2) 47 % и 53 %; 3) 41% и 59%, то есть около половины респондентов считает, что рассматриваемая реклама направлена на получение преимуществ баром «7 Пятниц» при осуществлении предпринимательской деятельности, сравнение услуг данного бара с аналогичными заведениями г. Ярославля является некорректным, а из текста рекламы следует вывод: не посещайте заведение «Дудки бар», бар «Я люблю тебя, жизнь», «Свои да наши», «Папин гараж».

Относительно содержания рассматриваемой рекламы 29 октября 2014 г. в Ярославском УФАС России также проведено заседание Общественно-консультативного совета, по результатам которого в связи с разделением голосов принято единогласное решение, что реклама требует более глубокого экспертного изучения.

На заседании Комиссии 24.01.2015 г. по рассмотрению дела № 04-01/138-14 представитель ООО «Графин» заявил ходатайство о проведении лингвистической экспертизы рассматриваемой рекламы.

Ходатайство ООО «Графин» было удовлетворено, в связи с чем, было назначено проведение лингвистической экспертизы, производство которой было поручено заведующей кафедрой теории и практики коммуникации факультета филологии и коммуникации Ярославского государственного университета им. П. Г. Демидова, доктору педагогических наук, профессору <...>.

Для проведения данной экспертизы перед специалистом были поставлены следующие вопросы: 1) Могут ли слова и словосочетания «Дудеть», «Жизнь», «у Своих», «В Гараже» в тексте: «СЕМЬПЯТНИЦ БАР ОТКРЫТИЕ В ОКТЯБРЕ! Надоело Дудеть? Наскучила Жизнь? У Своих тесно? А в Гараже не то? ДАВАЙ В ПЯТНИЦУ! Интересно? Смотри 7пт.рф, «в»/bar7fridays» быть восприняты как указание на названия клубных развлекательных заведений г. Ярославля «Дудки бар», «Я люблю тебя, Жизнь», «Свои да Наши», «Папин гараж»? ; 2) Носит ли данный текст характер сравнения клубных, развлекательных заведений г. Ярославля «Дудки бар», «Я люблю тебя, Жизнь», «Свои да Наши», «Папин гараж» с баром «7 Пятниц»?; 3) Носит ли сравнение в данном тексте некорректный характер, имеется ли в нем скрытое указание на преимущества бара «7 Пятниц», а также скрытое противопоставление

с другими клубными, развлекательными заведениям («Дудки бар», «Я люблю тебя, Жизнь», «Свои да Наши», «Папин гараж»)?

По результатам проведенной 12 марта 2015 г. в 12 часов 30 минут на кафедре теории и практики коммуникации экспертизы заведующей кафедрой теории и практики коммуникации факультета филологии и коммуникации Ярославского государственного университета им. П. Г. Демидова, доктором педагогических наук, профессором <...>, проводившей исследование, сделаны следующие выводы:

«Предложенный для лингвистической экспертизы рекламный постер с содержанием: «СЕМЬПЯТНИЦ БАР ОТКРЫТИЕ В ОКТЯБРЕ! Надоело Дудеть? Наскучила Жизнь? У Своих тесно? А в Гараже не то? ДАВАЙ В ПЯТНИЦУ! Интересно? Смотри 7пт.рф, «в»/bar7fridays» содержит слова и словосочетания «Дудеть», «Жизнь», «у Своих», «В Гараже», которые воспринимаются реципиентом (читателем) как указание на названия клубных развлекательных заведений г. Ярославля «Дудки бар», «Я люблю тебя, Жизнь», «Свои да Наши», «Папин гараж».

В представленном для лингвистической экспертизы тексте установлен характер сравнения клубных развлекательных заведений г. Ярославля «Дудки бар», «Я люблю тебя, Жизнь», «Свои да Наши», «Папин гараж» с баром «7 Пятниц».

Сравнение в данном тексте носит некорректный характер, в нем имеются несоответствующие действительности сведения, представленные как субъективные мнения-оценки, нефактологического характера, выраженные с помощью слов с негативной коннотацией, которые содержат скрыто противопоставление бара «7Пятниц» с другими клубными развлекательными заведениями («Дудки бар», «Я люблю тебя, Жизнь», «Свои да Наши», «Папин гараж»).

На основании изложенного, в рассматриваемой рекламе содержится некорректное сравнение бара «7Пятниц» с другими клубными развлекательными заведениями г. Ярославля «Дудки бар», «Я люблю тебя, Жизнь», «Свои да Наши», «Папин гараж», что представляет собой акт недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством, и, следовательно, является нарушением требований пункта 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение части 2 статьи 5 Закона несет рекламодатель.

Пункт 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» определяет рекламодателя как изготовителя или продавца товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Установлено, что бар «7 Пятниц» располагается по адресу: г. Ярославль, ул. Комсомольская, д. 10 а. Данное заведение принадлежит ООО «Графин» (ИНН <...>). Согласно выписки из ЕГРЮЛ с сайта Федеральной налоговой службы <http://fcod.nalog.ru/> адрес (место нахождения) ООО «Графин»: 150000, г. Ярославль, ул. Свободы, д. 9, место действия: 150000, г. Ярославль, ул. Комсомольская, д. 10 а.

ООО «Графин» на заседание Комиссии 14.01.2015 г. представило копию договора

для рекламной акции № 88853, заключенного между ООО «УК «Артвис-Медиа» и ООО «Графин», копию акта №1921/88853 от 24.10.2014 г. на размещение рекламы на радио «Радио 7», «Европа плюс Ярославль», «Серебряный дождь», по которому заказчиком выступает ООО «Графин», а исполнителем ООО «УК «Артвис-Медиа»; копии листов с графиками размещения рекламной акции № 88853 на указанных радиостанциях.

Кроме того, представитель ООО «Графин» на заседании Комиссии 14.01.2015 г. <... > подтвердил, что ООО «Графин» размещало рассматриваемую рекламу.

На основании изложенного, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Графин».

Ответственность за нарушения требований пункта 4 части 2 статьи 5 «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, согласно которой, за нарушение рекламодателем законодательства о рекламе предусмотрена административная ответственность в виде наложения 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.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно части 2 статьи 2.1 КоАП РФ 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 лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Материалы дела позволяют сделать вывод о том, что ООО «Графин» имело возможность предотвратить совершение административного правонарушения. Общество могло и должно было предотвратить и не допустить распространение рекламы, содержащей некорректное сравнение бара «7Пятниц» с другими клубными развлекательными заведениями г. Ярославля «Дудки бар», «Я люблю тебя, Жизнь», «Свои да Наши», «Папин гараж», что представляет собой акт недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

Учитывая изложенное, должностное лицо Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области Завьялов М. Ф. приходит к выводу о совершении ООО «Графин» виновного действия, образующего состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно статье 4.1 КоАП РФ при назначении ООО «Графин» административного наказания учитывается характер совершенного административного

правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, на основании документов, представленных в материалы дела.

Руководствуясь статьями 4.1, 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, заместитель руководителя Ярославского УФАС России Завьялов М. Ф.

ПОСТАНОВИЛ:

Наложить на общество с ограниченной ответственностью «Графин» за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ в связи с нарушением пункта 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе», выразившимся в распространении рекламы следующего содержания: «СЕМЬПЯТНИЦ БАР ОТКРЫТИЕ В ОКТЯБРЕ! Надоело Дудеть? Наскучила Жизнь? У Своих тесно? А в Гараже не то? ДАВАЙ В ПЯТНИЦУ! Интересно? Смотри на: 7пт.рф, «в»/bar7fridays», содержащей некорректные сравнения бара «7Пятниц» с другими клубными развлекательными заведениями г. Ярославля «Дудки бар», «Я люблю тебя, Жизнь», «Свои да Наши», «Папин гараж», что представляет собой акт недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством, административный штраф в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Сумма штрафа, уплачиваемого за нарушения законодательства о рекламе, в полном объеме подлежит зачислению на единый счет по учету доходов Управления федерального казначейства по Ярославской области. При оформлении платежного документа необходимо указать следующие реквизиты:

Получатель: ИНН 7604009440, КПП 760401001

УФК МФ РФ по Ярославской области (администратор Ярославское УФАС России)

Банк получателя: ГРКЦ ГУ Банка России по Ярославской области г. Ярославль

БИК 047888001

Счет № 40101810700000010010

Кроме того, на полях 104, 105 платежного документа необходимо указать код бюджетной классификации 16111626000016000140 и код ОКТМО 78701000 .

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление (факс (4852) 32-93-71).

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

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 в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно пункту 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.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня его вступления в законную силу.

Постановление вступает в законную силу «__» _____ 2015 г.

Срок предъявления к исполнению 2 (два) года со дня вступления постановления в законную силу.

Заместитель руководителя

Ярославского УФАС России М. Ф. Завьялов

Дата выдачи постановления «__» _____

(подпись) (расшифровка подписи)