

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 34

о назначении административного наказания по делу № 04-5/68

об административном правонарушении

28 июля 2017 г.

г. Хабаровск

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 28 июля 2017 года и материалы дела № 04-5/68 об административном правонарушении, в отношении ООО «Ерофей» (место нахождения: г. Хабаровск, пер. Отрадный, 3-А, ИНН 2723112310) по нарушению части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, в отсутствие ООО «Ерофей», извещенного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением требований рекламного законодательства 21.04.2017 г. установлен и зафиксирован методом фотографии факт размещения на автомобиле «ТОЙОТА НОАН» (государственный знак 047МС125) информации следующего содержания:

- на бортах: изображение фужеров трех цветов - зеленого, фиолетового, оранжевого и название «Винлаб»;

- на заднем стекле: то же изображение, дополненное словосочетанием «качество, выбор, цена».

Изображения фужеров трех цветов и название «ВИНЛАБ» являются изобразительным и словесным элементами товарного знака по свидетельству о государственной регистрации RU № 576411 от 27.06.2016 г. с приоритетом от 24.09.2014 г.

Данный товарный знак зарегистрирован по 32 и 33 классам международного классификатора товаров и услуг – пиво и алкогольные напитки.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» (далее Закон) реклама - 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

На основании статьи 3 Закона объектом рекламирования является товар, средство его индивидуализации, 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.

В пункте 2 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда (№ 58 от 8 октября 2012 г.) «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указано, что при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы судам необходимо учитывать, что размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в названных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре (в том числе товарного знака).

Обозначение «ВИНЛАБ» является общеизвестным на территории Хабаровского края как название сети магазинов, специализирующихся на торговле алкогольными напитками, и ассоциируется у потребителей, в первую очередь, с продажей алкогольной продукции.

Изображение фужеров трех цветов - зеленого, фиолетового, оранжевого, вызывает у потребителей устойчивую ассоциацию с магазинами «ВИНЛАБ», поскольку фасады магазинов на территории г. Хабаровска оформлены с использованием той же фирменной атрибутики – фужеров 3-х цветов.

На основании ч. 4 статьи 2 ФЗ «О рекламе» специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом специальные требования и ограничения.

Таким образом, нанесенное на автомобиль изображение товарного знака «ВИНЛАБ», зарегистрированного по классу «алкогольная продукция» и дополненное словами «качество, выбор, цена», является рекламой продавца алкогольной продукции, следовательно, такая реклама должна соответствовать требованиям, предъявляемым к рекламе этого товара.

Согласно части 2.1. статьи 21 Федерального закона «О рекламе» реклама алкогольной продукции с содержанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции разрешается только в стационарных торговых объектах, в которых осуществляется розничная продажа алкогольной продукции, в том числе в дегустационных залах таких торговых объектов.

В соответствии с пунктом 5 статьи 2 Федерального закона «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» под стационарным торговым объектом понимается здание или часть здания, строение или часть строения, прочно связанные фундаментом такого здания, строения с землей и подключенные (технологически присоединенные) к сетям инженерно-технического обеспечения;

Приведенные нормативные требования означают запрет на рекламу алкогольной

продукции, распространяемой на автомобилях.

Рекламная информация магазинов «Винлаб», распространяемая при помощи транспортного средства, не содержит указание на то, что рекламируются безалкогольные либо слабоалкогольные напитки, следовательно, она распространяется, в том числе, на алкогольную продукцию с содержанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции.

Следовательно, реклама алкогольной продукции в данном случае распространяется способом, противоречащим требованиям части 2.1 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона ответственность за нарушение пункта части 2.1 статьи 21 Федерального закона «О рекламе» ответственность несет рекламораспространитель.

Согласно информации УМВД России по Приморскому краю (вх. № 4/5200 от 22.05.2017 г.) собственником автомобиля «ТОЙОТА НОАН» (государственный знак 047МС125), при помощи которого распространяется реклама «ВИНЛАБ» (рекламораспространителем) является ООО «Ерофей».

На основании части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламораспространителем законодательства о рекламе (ненадлежащая реклама) влечет наложение административного штрафа.

В соответствии с частью 3.5 статьи 4.1, статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде предупреждения назначается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или 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.

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 КоАП РФ 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

В соответствии со сведениями из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства от 29.06.2017 г. ООО «Ерофей» является средним

предприятием.

Административное правонарушение, совершенное ООО «Ерофей», не входит в перечень административных правонарушений, указанных в ч. 2 ст. 4.1.1 КоАП РФ.

ООО «Ерофей» ранее не привлекалось к административной ответственности за правонарушения, выявленные в ходе осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства о рекламе.

Учитывая наличие указанных обстоятельств, руководствуясь частями 1, 2 статьи 3.5, частью 1 статьи 4.1.1, статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать ООО «Ерофей» 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 статье 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.