ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении

№ 27-АР-2018

29 августа 2018 г. г. Чебоксары

«…», рассмотрев протокол об административном правонарушении от 23.08.2018, составленный «…» и другие материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении **ООО "ГАРДЕН СПА ОТЕЛЬ" (ИНН 2130125484),**

в отсутствие представителя ООО "ГАРДЕН СПА ОТЕЛЬ" согласно заявленному ходатайству (от 23.08.2018 № 04-08/5907) о вынесении постановления без участия общества,

УСТАНОВИЛ:

Решением Чувашского УФАС России от 11.07.2018 по делу № 21-Р-2018 реклама, содержащая символику "Чемпионата мира по футболу FIFA 2018", сходное до степени смешения с символикой " Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 " и слогана "FIFA WORLD CUP RUSSIA 2018", размещаемую на отдельно стоящей рекламной конструкции, расположенная по адресу: г.Чебоксары, пр.Московский, в районе дома № 42/1, в период с 01.06.2018 по 27.06.2018, признана ненадлежащей, поскольку нарушены требования п. п. 7, 8 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе.

При этом ООО "ГАРДЕН СПА ОТЕЛЬ" признано нарушившим п. п. 7, 8 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе.

Комиссия Чувашского УФАС России пришла к указанному решению в силу следующего.

26.06.2018 (вх. № 04-05/3805) в Чувашское УФАС России поступило заявление МБУ "Городская реклама" (далее - Заявитель) о ненадлежащей рекламной информации в связи с использованием символики чемпионата мира по футболу "FIFA 2018" на отдельно стоящей рекламной конструкции, расположенной по адресу:

г.Чебоксары, пр.Московский, в районе дома № 42/1. Согласно заявлению, владельцем данной рекламной конструкции является ИП Батыжин Е.В. (договор на установку и эксплуатацию средств наружной рекламы на территории города Чебоксары от 15.01.2014 № 2). Факт размещения указанной в заявлении информации Заявитель подтвердил актом выездной проверки от 22.06.2018 № 1158 и фотоматериалом с вышеуказанной наружной рекламой, содержащей, в том числе, следующий текст. "Трансляция чемпионата мира по футболу * Большой экран*СПЕЦ МЕНЮ для болельщиков * в GARDEN BAR и на летних верандах* 8352 23 -78-98, ул. Университетская, 52*FIFA WORLD CUP RUSSIA 2018". Из содержания рекламы следует распространение информации о продвижении услуг "GARDEN BAR". На сайте налоговой службы (www.nalog.ru) по заданным критериям поиска юридических лиц (ИНН 2130125484 место нахождения г.Чебоксары, ул. Университетская, д. 52) установлено ООО "ГАРДЕН СПА ОТЕЛЬ", зарегистрированного в качестве такового 04.09.2013. Согласно данным ЕГРЮЛ ИФНС России, ООО "ГАРДЕН СПА ОТЕЛЬ" основным видом своей деятельности (код 55.10) имеет деятельность гостиниц и прочих мест для временного проживания. В сведениях о дополнительных видах деятельности указана деятельность ресторанов и кафе (код 56.10.1). В связи с чем, объектом рекламирования рассматриваемой информации является "Трансляция чемпионата мира по футболу * Большой экран*СПЕЦ МЕНЮ для болельщиков * в GARDEN BAR и на летних верандах*. При этом в рассматриваемой рекламе использовано обозначение символики "Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 ", сходное до степени смешения с символикой " Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 " и слогана "FIFA WORLD CUP RUSSIA 2018". Из пояснений, представленных ООО "ГАРДЕН СПА ОТЕЛЬ", в том числе в письменном виде (вх. от 28.06.2018 № 04-10/3850), следует. Общество не заключало каких-либо договоров с ИП Батыжином Е.В. на установку и эксплуатацию средств наружной рекламы на территории города Чебоксары, в том числе по рассматриваемому адресу (пр. Московский в районе дома №42/1).

Единственным учредителем общества является гражданин «...»., который, в свою очередь, от своего имени, заключил договор с ИП Батыжиным Е.В. на размещение наружной рекламы от 01.06.2018.

Таким образом, в результате поступившего в адрес общества определения о возбуждении настоящего дела, обществом установлено, что «...»., самостоятельно осуществил распространение рекламы услуг ООО "ГАРДЕН СПА ОТЕЛЬ", указав

на трансляцию в его заведении чемпионата мира по футболу на большом экране и специальное меню для его болельщиков (клиентов "ГАРДЕН СПА ОТЕЛЬ").

С точки зрения 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 (ст. 3 Закона «О рекламе»).
Рассматриваемая информация является рекламой, поскольку обладает всеми квалифицирующими признаками рекламы.

Таким образом, на представленную информацию распространяются требования, установленные Законом о рекламе.
В соответствии с п. 7 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе **недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об исключительных правах на** результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним **средства индивидуализации юридического лица,** средства индивидуализации товара.
Согласно п. 8 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе **недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о правах на использование** официальных государственных символов (флагов, гербов, гимнов) и **символов международных организаций.**
В соответствии п. 1 ст. 2 Федерального закона от 07.06.2013 N 108-ФЗ (ред. от 01.05.2017) "О подготовке и проведении в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" (далее - Закон 108 - ФЗ), FIFA (Federation Internationale de Football Association) - международная федерация футбольных ассоциаций, которая является международным спортивным органом управления, обеспечивающим координацию футбола как вида спорта, создана и осуществляет свою деятельность в соответствии с законодательством страны регистрации.
Согласно ч. 1 ст. 17 Закону 108 - ФЗ FIFA принадлежат имущественные права, связанные с осуществлением мероприятий, включая права на использование символики спортивных соревнований, права на осуществление

контроля за доступом к местам осуществления мероприятий, права на реализацию входных билетов на мероприятия или документов, дающих право на получение входных билетов на мероприятия, права определения коммерческих партнеров FIFA и контрагентов FIFA, права на размещение рекламы, продажу и иное распространение товаров, выполнение работ, оказание услуг в местах осуществления мероприятий, права на определение производителей спортивной экипировки, спортивного оборудования и инвентаря, используемых при осуществлении мероприятий, права на освещение мероприятий посредством трансляции изображения и (или) звука любыми способами и (или) с помощью любых технологий, права демонстрировать мероприятия в общественных местах с использованием аудио-, видеозаписи и (или) фотосъемки мероприятий. В силу ч. 2 ст. 17 Закона 108 - ФЗ FIFA вправе использовать имущественные права, указанные в вышеуказанной части 1 настоящей статьи, в любой форме и любым способом. Использование указанных имущественных прав третьими лицами допускается при условии заключения соответствующего договора с FIFA или с уполномоченными организациями FIFA.

Использование третьими лицами символики спортивных соревнований осуществляется в соответствии со статьей 19 Закона 108 - ФЗ. В соответствии с п. 19 ст. 2 Закона 108 - ФЗ символика чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года (далее также - символика спортивных соревнований) включает официальные наименования мероприятий и обозначения FIFA - "FIFA", "FIFA 2017", "FIFA 2018", "Россия 2017", "Россия 2018", а также "Кубок мира", "Чемпионат мира", "CoupeduMonde", "Mundial", "CopadoMundo", "CopadelMundo", "WM" или "Weltmeisterschaft", "Кубок Конфедераций", "ConfedCup", "CoupedesConfederations", "Copa Confederaciones", "Copa das Confederacoes", "Konfoderationen-Pokal", образованные на их основе слова и словосочетания и сходные с ними обозначения, использующиеся со словом "футбол" или иным образом ассоциирующиеся с футболом как видом спорта и (или) с мероприятиями.

Согласно ч. 1 ст. 19 Закона 108 - ФЗ использование символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года, включая обозначения юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, производимых ими товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг (в том числе без ограничений в фирменных

наименованиях, коммерческих обозначениях, товарных знаках, знаках обслуживания, в составе доменных имен и иным способом), если такое использование создает представление о принадлежности указанных лиц к FIFA или мероприятиям, об одобрении FIFA и (или) Оргкомитетом "Россия-2018" товаров, работ, услуг и (или) указывает каким-либо образом на связь указанных лиц и (или) товаров, работ, услуг с FIFA или мероприятиями, допускается только при условии заключения соответствующего договора с FIFA или уполномоченными организациями FIFA, подлежащего в установленных федеральным законом случаях государственной регистрации.
Использование символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года, которые являются объектом интеллектуальной собственности, на которую FIFA обладает исключительными правами и осуществляется в соответствии с гражданским законодательством.
Согласно п. 14 ч. 1 ст. 1225 ГК РФ товарные знаки являются результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствам индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью). В соответствии со свидетельством на товарный знак N 539254, правообладателем товарного знака "Кубок Конфедераций" является Федерасьон Интернасьональ де Футбол Ассосиасьон (ФИФА). Согласно ч. 3 ст. 18 Закона 108 - ФЗ **реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о причастности рекламодателя к мероприятиям, FIFA** и (или) Оргкомитету "Россия-2018", в том числе в качестве спонсора, партнера, вещателя, помощника, соорганизатора, агента, лицензиата, официального поставщика товаров, работ, услуг или в любом ином качестве, а также о рекомендациях, об одобрении FIFA и (или) Оргкомитетом "Россия-2018" объекта рекламирования, **признается недостоверной.** Использование вышеуказанного товарного знака без согласия правообладателя (Федерасьон Интернасьональ де Футбол Ассосиасьон (ФИФА) при распространении рекламы нарушает требования п. п. 7, 8 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе. С учетом положений вышеуказанных законодательных норм не допускается реклама:

- формирующая у потребителя рекламы представление о FIFA и (или) мероприятиях посредством использования символики спортивных соревнований и иным образом, без разрешения FIFA;

- вводящая в заблуждение, в том числе посредством создания

ложного представления о причастности производителя товара и (или) рекламодателя к FIFA ли мероприятиям в качестве спонсора, партнера, помощника, соорганизатора, агента, лицензиата, официального поставщика товаров, работ, услуг, либо в любом ином качестве;

- вводящая в заблуждение, в том числе посредством создания ложного представления об одобрении, о рекомендации, сертификации FIFA и (или) "Оргкомитетом "Россия -2018" товаров, работ, услуг, а также о связи таких товаров, работ, услуг с FIFA или мероприятиями.

Поскольку в рассматриваемой рекламе использовано обозначение символики "Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 ", сходное до степени смешения с символикой " Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 ", крупным спортивным соревнованием, и слогана "FIFA WORLD CUP RUSSIA 2018", данное обстоятельство ассоциируется с причастностью "ГАРДЕН СПА ОТЕЛЬ" к деятельности мероприятиям FIFA 2018 года. При этом, в рамках дела установлено об отсутствии ООО "ГАРДЕН СПА ОТЕЛЬ" в перечне официальных партнеров мероприятий FIFA, находящимся на официальном сайте "Оргкомитет "Россия -2018".
Таким образом "ГАРДЕН СПА ОТЕЛЬ" не было уполномочено оргкомитетом "Россия -2018" размещать в своей рекламе символику чемпионата мира по футболу FIFA 2018. Поскольку общество не является официальным партнером, помощником, лицензиатом или официальным поставщиком товаров, работ, услуг Международной федерации футбольных ассоциаций, некорректное использование символики FIFA и слогана "FIFA WORLD CUP RUSSIA 2018" в заседании Комиссии "ГАРДЕН СПА ОТЕЛЬ" не опровергалось. Кроме того, в заседание Комиссии обществом предоставлен фотоматериал, в котором усматривался демонтаж рассматриваемой спорной рекламы по состоянию на 27 июня 2018 года.
Размещение рекламы услуг ООО "ГАРДЕН СПА ОТЕЛЬ", с использованием официальной символики FIFA и слогана "FIFA WORLD CUP RUSSIA 2018", могли привести к формированию у потребителя (потенциальных клиентов "ГАРДЕН СПА ОТЕЛЬ") искаженного, вводящего в заблуждение, представления, в том числе, об одобрении международной федерации футбольных ассоциаций услуг ООО "ГАРДЕН СПА ОТЕЛЬ".
В силу ч.1 ст. 5

Закона о рекламе определено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно ч. 5 ст. 19 Закона 108 - ФЗ использование символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года с нарушением требований настоящей статьи признается незаконным и влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации. В соответствии с ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных п. п. 7, 8 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Согласно п. 5 ст. 3 Закона о рекламе, рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо. В рамках рассмотрения заявления, оценив вышеизложенные пояснения и представленные материалы, Комиссия пришла к выводу, что в данном случае, ООО "ГАРДЕН СПА ОТЕЛЬ" является рекламодателем спорной рекламы. Таким образом, в действиях ООО "ГАРДЕН СПА ОТЕЛЬ" установлено наличие нарушения требований п. п. 7, 8 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Объектом рассматриваемого правонарушения является установленный порядок в области предпринимательской деятельности и деятельности саморегулирующей организации.

Объективная сторона состоит в нарушении законодательства о рекламе. Субъектом административного правонарушения является ООО "ГАРДЕН СПА ОТЕЛЬ".

Субъективная сторона выражается в форме вины ООО "ГАРДЕН СПА ОТЕЛЬ".

ООО "ГАРДЕН СПА ОТЕЛЬ" должно было знать и соблюдать законодательство Российской Федерации о рекламе, однако, в ходе осуществления своей деятельности допустило нарушение

требований действующего законодательства.

Учитывая изложенное, действия ООО "ГАРДЕН СПА ОТЕЛЬ" образуют состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В силу части 2 статьи 2.1 КоАП 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.

Статьей 26.1 КоАП предусмотрено, что одним из обстоятельств, подлежащих выяснению по делу об административном правонарушении является виновность лица в совершении административного правонарушения.

Отсутствие вины юридического лица предполагает объективную невозможность соблюдения установленных правил, необходимость принятия мер, не зависящих от юридического лица.

В соответствии с частью 2 статьи 2.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Из материалов настоящего дела видно, что ООО "ГАРДЕН СПА ОТЕЛЬ" виновно в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, поскольку оно имело возможность не допустить совершение административного правонарушения, однако при отсутствии объективных, чрезвычайных и непреодолимых обстоятельств не предприняло все зависящие от него меры для соблюдения требований Закона о рекламе, хотя должно было предвидеть возможность наступления вредных последствий своих действий, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на их предотвращение.

При назначении наказания у ООО "ГАРДЕН СПА ОТЕЛЬ" чтены

обстоятельства и характер совершенного правонарушения, имущественное положение юридического лица. Обстоятельства, отягчающие, смягчающие административную ответственность, отсутствуют.

В соответствии со статьей 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.

При этом оценка малозначительности деяния должна соотноситься с причинением либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Понятие малозначительности административного правонарушения является категорией оценочной и определяется судьей, органом, должностным лицом, уполномоченным решить дело в каждом конкретном случае с учетом выявленных обстоятельств.

В пункте 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Совершенное ООО "ГАРДЕН СПА ОТЕЛЬ" правонарушение посягает на установленный в Российской Федерации порядок распространения рекламы, создает существенную угрозу охраняемым общественным правоотношениям, следовательно, не может быть признано малозначительным.

По сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательств, размещенного на официальном сайте Федеральной налоговой службы в информационно - телекоммуникационной сети Интернет по адресу:

https://www.nalog.ru, ООО "ГАРДЕН СПА ОТЕЛЬ" указано в качестве микропредприятия.

Федеральным законом от 03.07.2016 № 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях», вступившим в силу 04.07.2016, Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнен статьей 4.1.1, предусматривающей замену административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение 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.

Согласно части 2 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

Руководствуясь частью 2 статьи 3.4, частями 1, 3 статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, принимая во внимание, что ООО "ГАРДЕН СПА ОТЕЛЬ" является субъектом микропредприятия, правонарушение совершено впервые, ранее к административной ответственности, предусмотренной ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не привлекалось, а также в отсутствие доказательств 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, имущественного ущерба, а также отягчающих ответственность обстоятельств,

учитывая совершение вменяемого административного правонарушения впервые, прихожу к выводу о возможности применения к нему меры административной ответственности в виде предупреждения.

По правилам ч. 1 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Определяя степень ответственности ООО "ГАРДЕН СПА ОТЕЛЬ", считаю возможным применить к нему меру административного наказания в соответствии со статьей 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО "ГАРДЕН СПА ОТЕЛЬ" виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить ООО "ГАРДЕН СПА ОТЕЛЬ" меру административного наказания в виде предупреждения.

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 судебном порядке в течение 10 дней с момента получения или вручения 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.

«...»