

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

город Омск

Дело №

31 августа 2016 года

06-10.2/63-2016/14.3

И.о. руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 18 августа 2016 года и другие материалы дела, возбужденного в отношении вице-президента по правовым вопросам АТПП «Группа «ОША» <...>,

в отсутствие вице-президента по правовым вопросам АТПП «Группа «ОША» <...> (ходатайство от 18.08.2016)

УСТАНОВИЛА:

В Омское УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 3303э от 06.05.2016) о распространении на территории г. Омска наружной рекламы компании «ОША» («ОША» 25 лет. История, созданная людьми»), содержащей изображение логотипа компании, размещенной на рекламных конструкциях по ул. 5-я Северная, ул. Лукашевича, ул. Менделеева, ул. Кемеровская, пр. Мира, ул. Красный путь.

В соответствии с [пунктом 1 статьи 3](#) Федерального закона «О рекламе» реклама - это 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.

В силу пункта 5 части 2 статьи 21 реклама алкогольной продукции не должна размещаться с использованием технических средств стабильного территориального размещения (рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на крышах, внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их.

Согласно части 4 статьи 2 Федерального закона «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 установлены специальные требования и ограничения.

В соответствии с пунктом 3 части 2 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая представляет собой рекламу товара, реклама которого запрещена данным способом, в данное время или в данном месте, если она осуществляется под видом рекламы другого товара, товарный знак или знак обслуживания которого тождествен или сходен до степени смешения с товарным знаком или знаком обслуживания товара, в отношении рекламы которого установлены соответствующие требования и ограничения, а

также под видом рекламы изготовителя или продавца такого товара.

В Ассоциацию торгово-промышленных предприятий «Группа «Оша» входят девять предприятий: сельскохозяйственное предприятие, продовольственная корпорация, спиртовое, алкогольное, слабоалкогольное и пивоваренное производства, торгово-розничная сеть, Торговый дом «Brands Management Services», ресторан-паб «Туманный Альбион».

На официальном сайте АТПП «Группа «ОША» www.osha.ru в рубрике «Продукция» содержатся подразделы:

- Ликеро-водочная продукция
- Пивоваренная продукция
- Пивные напитки
- Продукция спиртового производства
- Продукция сельскохозяйственного производства.

В каждом подразделе содержится перечень наименований продукции, выпускаемых предприятиями, входящими в состав АТПП «Группа «ОША».

Одним из таких предприятий в составе АТПП «Группа «ОША» является ООО «Ликеро-водочный завод «ОША», широко известное потребителю как один из производителей алкогольной продукции. ООО «Ликеро-водочный завод «ОША» является правообладателем товарного знака «ОША», зарегистрированного Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам за № 155358. Указанный знак зарегистрирован, в том числе за 32 и 33 классами МКТУ и перечнем товаров, таких как пиво и алкогольные напитки.

Также АТПП «Группа «ОША» представила в Омское УФАС России изображение символики (эмблемы) АТПП «Группа «ОША», зарегистрированной Министерством юстиции Российской Федерации в 2012 году (приложение к Протоколу собрания Попечительного совета АТПП «Группа «ОША» от 20 сентября 2012 года).

Изображение логотипа «ОША», размещенное в рекламе, и изображение зарегистрированного товарного знака «ОША», а также символики АТПП «Группа «ОША» обладают сходством: общее композиционное решение, образы медведей, изображение короны, наименование предприятия ОША. Несмотря на отдельные отличия, изображение логотипа ОША в рекламе воспринимается потребителем как изображение средства индивидуализации (товарного знака) конкретного лица (изготовителя или продавца товара).

[Пунктом 2](#) Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» от 08.10.2012 № 58 разъяснено, что при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы 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).

Информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара ([пункт 16](#) информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 № 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе»).

Согласно [пункту 15](#) информационного письма Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.98 № 37 для поддержания интереса к товару не обязателен показ самого товара, а достаточно изображения различительных элементов (в том числе товарного знака), которые использовались при рекламе этого товара.

Таким образом, визуальное восприятие логотипа ОША, присутствующего в рекламе, ассоциируется у потребителя не только с компанией «ОША», но и с определенным товаром, а именно алкогольной продукцией, соответственно, данное изображение является средством продвижения товаров и направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (изготовителю либо продавцу товара), следовательно, реклама «ОША» 25 лет. История, созданная людьми» с использованием средства индивидуализации (логотипа компании «ОША»), размещенная на рекламных конструкциях в г. Омске, содержит признаки нарушения требований пункта 3 части 2 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 3 части 2 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель.

АТПП «Группа «ОША» по определению (пункт 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») является рекламодателем - изготовителем или продавцом товара либо иным определившим объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицом.

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, от 30 мая 2016 года по делу № 06-10.1/37-2016 реклама «ОША» 25 лет. История, созданная людьми» с использованием средства индивидуализации (логотипа компании «ОША»), размещенная АТПП «Группа «ОША» на рекламных конструкциях по ул. 5-я Северная, ул. Лукашевича, ул. Менделеева, ул. Кемеровская, пр. Мира, ул. Красный путь в г. Омске, была признана ненадлежащей, нарушающей требования пункта 3 части 2 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

По информации АТПП «Группа «ОША», лицом, виновным в распространении ненадлежащей рекламы, является вице-президент по правовым вопросам АТПП «Группа «ОША» <...> (приказ о приеме на работу от 07.11.2007).

В силу примечания к статье 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях совершившие административное правонарушение в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций несут административную ответственность как должностные лица.

Таким образом, вице-президент по правовым вопросам АТПП «Группа «ОША» <...>, имея возможность для соблюдения требований пункта 3 части 2 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», и не приняв все зависящие от него меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем 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.

Местом совершения административного правонарушения является место нахождения рекламных конструкций: г. Омск, ул. 5-я Северная, ул. Лукашевича, ул. Менделеева, ул. Кемеровская, пр. Мира, ул. Красный путь.

Временем совершения административного правонарушения является период распространения рекламы, а именно: апрель – май 2016 года.

Протокол по делу об административном правонарушении № 06-10.2/63-2016/14.3 составлен 18.08.2016 уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России в присутствии вице-президента по правовым вопросам АТПП «Группа «ОША» <...>.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 06-10.2/63-2016/14.3, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного административного правонарушения, должностным лицом Омского УФАС России, уполномоченным на рассмотрение дела об административном правонарушении, не выявлено.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

П О С Т А Н О В И Л А:

Признать вице-президента по правовым вопросам АТПП «Группа «ОША» <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за

которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 4000 (Четыре тысячи) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен <...> не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки.

Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности, в бюджет по следующим реквизитам:

Банк получателя: Отделение по Омской области Сибирского главного управления Центрального банка Российской Федерации

ИНН 5503023028 КПП 550401001

Получатель: УФК по Омской области (Управление федеральной антимонопольной службы по Омской области)

БИК 045209001

Счет № 40101810100000010000

Код бюджетной классификации 16111626000016000140 «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе»

Код ОКТМО 52701000

Назначение платежа: Административный штраф в соответствии со статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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 срока, указанного в [части 1](#) настоящей статьи, 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 федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном [частью 1 статьи 20.25](#) настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях неуплата административного штрафа в установленный 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.

В соответствии с частями 1, 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 вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.