Постановление

о наложении штрафа по делу об

административном правонарушении № 03-22/53

13 октября 2010 года
Ола

г. Йошкар-

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл Зубарев Валерий Вячеславович, рассмотрев протокол от 10 августа 2010 года и материалы дела об административном правонарушении № 03-22/49, возбужденного в отношении должностного лица ООО «Алькор и Ко», по факту нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

в отсутствие надлежащим образом уведомленной заместителя директора по маркетингу ООО «Алькор и Ко»,

Установил:

По инициативе Марийского УФАС России было возбуждено дело об административном правонарушении № 03-22/53 в отношении заместителя директора по маркетингу ООО «Алькор и Ко» по факту нарушения части 7 статьи 5 и части 2 статьи 9 Федерального закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 года «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выразившегося в размещении рекламного баннера в оконном проеме магазина «Л'Этуаль», расположенного по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Советская, 118.

Протокол об административном правонарушении составлен 10.09.2010 года специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России Жариковой Е.Б. в соответствии со статьями 28.2, 28.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Протокол был составлен в отсутствие надлежащим образом уведомленной о времени и месте составления протокола заместителя директора по маркетингу ООО «Алькор и Ко» (уведомление о вручении свидетельствует, о получении Т. уведомления о составлении протокола об административном правонарушении 24.08.2010 г.). Копия протокола № 03-22/53 об административном правонарушении (Исх. № 03-22/2702 от 10.09.2010 года) и копия определения о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 03-22/53 (Исх. № 03-22/2701 от 10.09.2010 года) заказным письмом с уведомлением о вручении были направлены в адрес заместителя директора по маркетингу ООО «Алькор и Ко» Согласно сведений размещенных на сервисе отслеживания почтовых уведомлений на сайте «Почта России» копии вышеназванных документов были получены 28.09.2010 г.

Протоколом установлено следующее.

В ходе проведения мониторинга наружной рекламы, распространяемой на территории города Йошкар-Олы 20 ноября 2009 года, в оконном проеме магазина «Л'Этуаль», расположенного по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Советская, 118, специалистами Марийского УФАС России был обнаружен рекламный баннер следующего содержания: «Только в ноябре 2009 50% покупки бесплатно!», в нижней части баннера изображены 2 подарочных сертификата с надписями «Акция Половина покупки в подарок 100 рублей» и «Акция Половина покупки в подарок 300 рублей», ниже мелким шрифтом размещена информация: «*Сроки проведения акции с 1 ноября по 30 ноября 2009 г. При совершении разовой покупки на сумму от 200 рублей (итоговая сумма в чеке), каждый клиент получает 50 % от суммы чека в виде сертификатов номиналом 100, 300 рублей. Сумма, возвращаемая клиенту в виде сертификатов, округляется в меньшую сторону. Сертификаты акции можно отоварить в любом магазине «Л'Этуаль» и SEPORA в период с 1 по 17 января 2010 года. Накопительно-дисконтные карты «Л'Этуаль» в акции не участвуют. Информация об организации стимулирующей акции, правилах ее проведения, количестве сертификатов, порядке, месте и сроках их предоставления и использования, вы можете узнать на сайте www.letoile.ru, по телефону Горячей линии: 8 (звонок по России бесплатный) и в магазинах «Л'Этуаль» (далее – информация ООО «Алькор и Ко»).

Результаты мониторинга рекламы зафиксированы актом от 20 ноября 2009 года.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе, реклама – информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе, объект рекламирования – товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 Закона о рекламе, товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Таким образом, информация ООО «Алькор и Ко», является рекламой, объектом рекламирования в которой является стимулирующее мероприятие (акция), обозначенное как «50% покупки бесплатно!».

В соответствии с частью 11 статьи 5 Закона о рекламе при производстве, распространении и размещении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации.

Согласно части 7 статьи 5 Закона о рекламе не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Существенные условия проведения акции (размещенные в рекламе под знаком «*» и влияющие на намерение покупателя воспользоваться рекламируемым предложением), являются недоступными для потребителя (выполнены мелким нечитаемым шрифтом). В связи с чем, присутствие в рекламе рассматриваемых условий не позволяет потребителю воспринимать данные сведения, следовательно, не может расцениваться как их наличие, поскольку может ввести потребителей рекламы в заблуждение относительно условий участия в акции, сроков и месте действительности подарочных сертификатов.

Согласно статье 9 Закона о рекламе в рекламе, сообщающей о проведении стимулирующей лотереи, конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара (далее - стимулирующее мероприятие), должны быть указаны:

1) сроки проведения такого мероприятия;

2) источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

Условия проведения стимулирующего мероприятия «50% покупки бесплатно!» выполнены мелким нечитаемым шрифтом, недоступным для восприятия потребителем, в связи с чем, источник информации об организаторе данного мероприятия, информация о правилах его проведения, количестве подарочных сертификатов, сроках, месте и порядке их получения в тексте рекламы отсутствует.

Таким образом, рассматриваемая реклама не отвечает требованиям части 7 статьи 5 и части 2 статьи 9 Закона о рекламе.

В соответствии со статьей 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение:

- статьи 9 Закона о рекламе несёт рекламодатель, рекламораспространитель и рекламопроизводитель в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине;

- части 7 статьи 5 Закона о рекламе несёт рекламодатель и рекламопроизводитель в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Согласно статье 3 Закона о рекламе рекламодатель – это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

ООО «Алькор и Ко» определило объект рекламирования и содержание рекламы, оплатило услуги по изготовлению рекламы. Размещение рекламы, осуществлялось сотрудниками магазина

«Л'Этуаль» в соответствии с инструкцией ООО «Алькор и Ко». Таким образом, ООО «Алькор и Ко» является рекламодателем и рекламораспространителем.

Антимонопольным органом установлено, что ответственным должностным лицом отвечающим за разработку и размещение объявлений и рекламы в ООО «Алькор и Ко» является заместитель директора по маркетингу ООО «Алькор и Ко» (должностная инструкция утвержденная генеральным директором ООО «Алькор и Ко» 01 августа 2005 года, приказ о переводе работника на другую работу № 340/9 от 02.10.2006 года).

В соответствии со статьей 14.3. КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

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

Объектом данного административного правонарушения является установленный порядок производства, размещения и распространения рекламы.

Субъектом правонарушения является должностное лицо - заместитель директора по маркетингу ООО «Алькор и Ко», которая как субъект правоотношений, регулируемых законодательством Российской Федерации о рекламе, знала о возложенной на нее обязанности по соблюдению действующего законодательства о рекламе, имела возможность выполнить данную обязанность, однако ее не исполнила.

В ходе рассмотрения дела, объективных обстоятельств, препятствующих выполнению должностному лицу - заместителю директора по маркетингу ООО «Алькор и Ко» своих обязанностей, в том числе по соблюдению действующего законодательства о рекламе, не установлено.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В силу примечания к статье 2.4 КоАП РФ совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники, а также лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица.

Обстоятельством смягчающим административную ответственность антимонопольный орган признаёт совершение правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ 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.

Из смысла статьи 2.9 КоАП РФ с учетом пункта 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004 года № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда, либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

В данном случае, существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном

отношении к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права, в связи с чем, антимонопольный орган считает невозможным применение к правонарушителю критерия малозначительности.

Руководствуясь части 7 статьи 5, части 2 статьи 9, статьей 33, статьей 38 Закона о рекламе, статьями 2.1, 2.2, 2.4, 4.1, 4.2, 14.3, 23.48, 26.1, 29.9 КоАП РФ,

Постановил:

Наложить на должностное лицо ООО «Алькор и Ко» штраф в размере 4000 (четыре тысячи) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 30 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.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Реквизиты счетов для перечисления штрафа:

администратор поступлений в бюджет – Марийское УФАС России

ИНН 1215026787 КПП 121501001 ОКATO 88401000000

наименование получателя – УФК по Республике Марий Эл (Марийское УФАС России)

Банк получателя - ГРКЦ НБ Респ. Марий Эл Банка России г. Йошкар-Ола

БИК банка 048860001 счет получателя 40101810100000010001

код бюджетной классификации 161 1162 6000 01 0000 140.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении тридцати дней со срока, указанного в части 1 данной статьи должностное лицо, вынесшее постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, его учреждения, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях, 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 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.

Заместитель руководителя
Зубарев

В.В.