

Дело № 03-06/18-2017

ООО «БрауМаркет»

юридический адрес:

163053, г. Архангельск,

Аэропорт Талаги, д. 8

163000, г. Архангельск,

ул. Воскресенская, д. 17

(Ресторан «Кабинет»)

факс: 65-07-52

amadej29@yandex.ru

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

**о возбуждении дела № 03-06/18-2017 об административном правонарушении
и
проведении административного расследования**

«22» декабря 2017 года

г. Архангельск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области (далее по тексту – Архангельское УФАС России), Цакулов Юрий Геннадьевич, рассмотрев представленные отделом антимонопольного контроля и рекламы материалы дела № 03-05/30-2017,

УСТАНОВИЛ:

Сотрудниками отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России в журнале «Мэгэзин» апрель/2017 (учредитель издания ООО «Печатные проекты») на странице 8 (восемь) выявлена информация следующего содержания: *«Историческое меню ресторана «Кабинет» немецкие колбаски ручной работы...АКЦИЯ: В апреле при заказе горячего блюда из исторического меню, пенное «Браумастер» Вам предложат по специальной цене, всего 100 рублей за 0,5 литра. Ресторан «КАБИНЕТ»: Архангельск, Воскресенская, 17, телефон (8182) 655051...»* с признаками нарушения ч. 3 ст. 21 ФЗ «О рекламе».

Решением Комиссии Архангельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 03.10.2017 по делу № 03-05/30-2017 реклама *«Историческое меню ресторана «Кабинет» немецкие колбаски ручной работы...АКЦИЯ: В апреле при заказе горячего блюда из исторического меню, пенное «Браумастер» Вам предложат по специальной цене, всего 100 рублей за 0,5 литра. Ресторан «КАБИНЕТ»: Архангельск, Воскресенская, 17, телефон (8182) 655051...»*, размещенная в журнале «Мэгэзин» апрель/2017 на странице 8 (восемь), признана ненадлежащей, поскольку нарушены требования ч. 3 ст. 21 и ч. 7 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»).

ООО «БрауМаркет» признано рекламодателем и нарушившим требования ч. 7 ст. 5 и ч. 3 ст. 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Материалы дела № 03-05/30-2017 являются неотъемлемым приложением к материалам настоящего дела об административном правонарушении.

ООО «БрауМаркет» обжаловало решение от 03.10.2017 по делу № 03-05/30-2017.

Решением Арбитражного суда Архангельской области от 11.12.2017 по делу № А05-14038/2017 пункты 1, 2 и 4 решения от 03.10.2017 по делу № 03-05/30-2017 признаны недействительными в части нарушения требования ч. 3 ст. 21 ФЗ «О рекламе».

В удовлетворении остальной части заявленного требования отказать.

Событие административного правонарушения и его квалификация:

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» 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.

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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Как указано в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 04.03.1997 № 4-П реклама рассматривается законодателем как средство продвижения товаров, работ и услуг на общий рынок Российской Федерации.

Согласно Международному кодексу рекламной практики под потребителем рекламы понимается любое лицо, которому адресована реклама или которого она может достичь, вне зависимости от того, является ли он конечным потребителем, торгующим субъектом или пользователем.

Экономической целью размещения рекламы для лица, осуществляющего производство, реализацию товара (работ, услуг), является продвижение и продажа товара (работ, услуг) оптовому покупателю и конечному потребителю.

Рассматриваемая информация распространена в журнале «Мэгэзин», адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - *ресторан «КАБИНЕТ», немецкие колбаски ручной работы, в том числе, к акции: «при заказе горячего блюда из исторического меню пенное «Браумастер» по специальной цене - 100 рублей за 0,5 литра»*, формирует и поддерживает интерес к объекту рекламирования и его продвижение на рынке, т.е. отвечает законодательному определению рекламы, приведенному в п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе».

Решением Арбитражного суда Архангельской области от 11.12.2017 по делу № А05-14038/2017 подтверждено, что внимание потребителей рекламы направлено и на немецкие колбаски ручной работы, и на акцию, проводимую в ресторане «Кабинет».

Факт размещения рассматриваемой рекламы ООО «БрауМаркет» не оспаривает.

В соответствии со ст. 36 Закона РФ от 27.12.1991 № 2124-1 «О средствах массовой информации» распространение рекламы в средствах массовой информации осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о рекламе.

Согласно ч. 1 ст. 5 ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с ч. 11 ст. 5 ФЗ «О рекламе» при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

Согласно п. 7 ст. 5 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В соответствии с п. 29 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

Отсутствие в рекламе указания на то, что акция распространяется именно на безалкогольное пиво, свидетельствует об отсутствии существенной информации о рекламируемом товаре, так как искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы, поскольку для потребителей имеет существенное значение, о каком пиве идет речь (безалкогольном или нет).

С учетом изложенного, рассматриваемая реклама не соответствует требованиям ч. 7 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с ч. 4 ст. 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту – КоАП РФ) нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламодателем 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.

Ненадлежащее исполнение ООО «БрауМаркет» обязанностей по контролю за соответствием рассматриваемой рекламы требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе привело к нарушению требований ФЗ «О рекламе».

Таким образом, в действиях ООО «БрауМаркет» усматриваются признаки административного нарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить в отношении ООО «БрауМаркет» дело № 03-06/18-2017 об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

2. Провести административное расследование.

3. В соответствии со ст. 26.10 КоАП ООО «БрауМаркет» в трехдневный срок со дня получения настоящего определения представить в Архангельское УФАС России по адресу: г. Архангельск, ул. К. Либкнехта, д. 2 (тел./факс: 21-54-45) следующую информацию (документы и материалы):

- объяснения, пояснения, возражения по вменяемому правонарушению с приложением необходимых документов и правовым обоснованием своей позиции *(в письменной форме)*;
- надлежащим образом заверенную копию бухгалтерского баланса (форма 1 по ОКУД) на последнюю отчетную дату;
- надлежащим образом заверенную копию отчета о прибылях и убытках (форма 2 по ОКУД) на последнюю отчетную дату;
- иные документы, характеризующие финансовое состояние общества на настоящий момент *(документально)*;
- банковские реквизиты;
- иную информацию (документы и материалы) при наличии для полного, всестороннего и объективного рассмотрения настоящего дела.

Информация должна быть представлена в полном объеме по каждому из пунктов запроса.

В случае отсутствия запрашиваемой информации по пункту запроса, указать на невозможность представления запрашиваемых сведений с пояснениями *(в письменной форме)*.

Доводим до Вашего сведения, что на основании ч. 6 ст. 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях *непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) - влечет*

наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.

4. Законному представителю ООО «БрауМаркет» явиться «22» января 2018 года в 11 часов 00 минут в Архангельское УФАС России по адресу: г. Архангельск, ул. К. Либкнехта, д. 2, кабинет 102 **для дачи объяснений по факту нарушений, а также для ознакомления и подписания протокола по делу № 03-06/18-2017 об административном правонарушении**, либо направить для этих целей защитника с надлежащим образом оформленной доверенностью на участие в административном производстве, включая полномочия на подписание протокола об административном правонарушении в соответствии с ч. 5 ст. 28.2 КоАП РФ, со всеми правами, предусмотренными ст. 25.1 КоАП РФ.

Неявка в указанный срок лица, в отношении которого ведется производство по делу № 03-06/18-2017 об административном правонарушении, и/или его защитника с надлежащими оформленными полномочиями будет расценена как отказ от подписания протокола по делу № 03-06/18-2017.

5. Рассмотрение дела № 03-06/18-2017 назначить на «05» февраля 2018 года в 10 часов 00 минут в Архангельском УФАС России по адресу: г. Архангельск, ул. К. Либкнехта, д. 2, кабинет 104.

В случае неявки в назначенное время лица, в отношении которого ведется производство по делу № 03-06/18-2017 об административном правонарушении, либо его защитника с надлежащими оформленными полномочиями, дело № 03-06/18-2017 об административном правонарушении будет рассмотрено без участия лица, в отношении которого ведется производство по делу № 03-06/18-2017 об административном правонарушении и без учета его мнения.

Лицам, участвующим в производстве по делу об административном правонарушении и не владеющим языком, на котором ведется производство по делу, обеспечивается право выступать и давать объяснения, заявлять ходатайства и отводы, приносить жалобы на родном языке либо на другом свободно избранном указанными лицами языке общения, а также пользоваться услугами переводчика (ч. 2 ст. 24.2 КоАП РФ)

В соответствии с ч. 1 ст. 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Защиту прав и законных интересов юридического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, осуществляют его законные представители. Законными представителями юридического лица являются его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение (ст. 25.4 КоАП РФ).

Согласно ст. 25.5 КоАП РФ для оказания юридической помощи лицу, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в производстве по делу об административном правонарушении может участвовать защитник. В качестве защитника к участию в производстве по делу об административном правонарушении допускается адвокат или иное лицо. Полномочия адвоката удостоверяются ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием. Полномочия иного лица, оказывающего юридическую помощь, удостоверяются доверенностью, оформленной в соответствии с законом. Защитник допускается к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении. Защитник, допущенный к участию в производстве по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

На основании ст. 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

Примечание:

1. С материалами дела № 03-06/18-2017 можно ознакомиться в Архангельском УФАС России по адресу: г. Архангельск, ул. К. Либкнехта, д. 2, кабинет 102 (исполнитель – Шестакова Наталья Михайловна, 65-30-50).
2. **Для организации допуска в помещения Архангельского УФАС России просим заблаговременно (за 1-2 дня до даты рассмотрения настоящего дела) сообщить данные (фамилия, имя, отчество) представителей лиц, которые будут принимать участие в рассмотрении дела № 03-06/18-2017 для оформления пропусков по телефону: 65-30-50.**
3. Полномочия сторон должны быть подтверждены соответствующими документами.
4. Копии документов, представленные для приобщения к материалам дела № 03-05/18-2017 и не заверенные нотариально, должны быть заверены подписью руководителя и печатью юридического лица (подписью и печатью индивидуального предпринимателя).
5. **При направлении документов ссылка на номер дела 03-05/18-2017 обязательна!**

Заместитель руководителя
Архангельского УФАС России

Ю.Г. Цакулов