

Я, <...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № А08-13/2015, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Новый день» (420107, г. Казань, ул. Хади Такташа, д. 2, ИНН 1655118541, дата регистрации в качестве юр. лица: 17.11.2006г.)

установил:

В соответствии с решением Комиссии Татарстанского УФАС России по делу № 08-411/2014 от 30.09.2014 года (исх. №РБ-08/14948) реклама, размещенная рекламодателем ООО «Новый день» на страницах журнала «Татарстан» №10 (октябрь) 2013г. и №2 (февраль) 2014г. с текстом: «Плов Бар лучшие продукты...», признана ненадлежащей.

Данное решение принято по следующим обстоятельствам.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление) по результатам проведенной плановой выездной проверки ОАО «ТАТМЕДИА» установлен факт размещения рекламы на страницах журнала «Татарстан» №10 (октябрь) 2013г. и №2 (февраль) 2014г. с текстом: «Плов Бар лучшие продукты...», которая содержит признаки нарушения пункта 1 части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 г. №38-ФЗ (далее Закон «О рекламе»).

В рамках проведенной проверки ОАО «ТАТМЕДИА» были представлены копии следующих документов:

- соглашение о рекламном сотрудничестве № б/н от 20.08.2013г.;
- утвержденный ООО «Новый День» рекламный макет;

В пункте 1 статьи 3 Закона «О рекламе» дано понятие рекламы — 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.

Информация с текстом: «Плов Бар лучшие продукты...», распространенная на страницах журнала «Татарстан» №10 (октябрь) 2013г. и №2 (февраль) 2014г. содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; распространена в печатном издании; преследует строго заданные цели информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к услугам, предоставляемым соответствующим рекламодателем.

Вышеуказанная реклама распространялась на основании соглашения о рекламном сотрудничестве № б/н от 20.08.2013г., заключенного между ОАО «ТАТМЕДИА» и ООО «Новый день». Из сложившихся договорных отношений следует, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Новый день», а рекламораспространителем – ОАО «ТАТМЕДИА».

Каких-либо пояснений, документов и сведений на момент вынесения вышеуказанного решения от ООО «Новый день» и ОАО «ТАТМЕДИА» в Управление

не поступало.

Определив содержание рекламы и распространив ее в том виде, как она была обнаружена Управлением, ООО «Новый день» нарушило пункт 1 части 2 статьи 5 Закона «О рекламе», поскольку допустило некорректные сравнения собственного товара с другим товаром, представив при этом характеристики собственного товара «в выгодном свете» относительно аналогичной характеристики товара, производимого конкурентами.

Законодательство не содержит разъяснений, что можно считать некорректным сравнением, нет и критериев «корректности». В то же время на практике некорректными признаются случаи, когда без видимых оснований аналогичные товары (услуги) иных продавцов (исполнителей, производителей), а также сами иные продавцы, (исполнители, производители) снабжаются эпитетами, принижающими их качественные характеристики.

При этом общей речевой стратегией такой рекламы является стратегия дискредитации на основе сравнения. Цель (снижение имиджа) достигается в результате применения комплекса приемов, ориентированных на передачу отрицательной информации, направленных на формирование предпочтения к рекламируемому товару (услуге), продавцу (исполнителю, производителю) за счет негативной (зачастую уничижительной) оценки аналогичных товаров (услуг), других продавцов (исполнителей, производителей).

В соответствии с пунктом 20 информационное письмо Президиума ВАС РФ от 25.12.1998 N 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе» реклама потребительских свойств и качества конкретных товаров затрагивает интересы каждого лица, известного потребителям и предпринимательским кругам на территории распространения рекламы в связи с продажей именно этих товаров. Ненадлежащая реклама товаров может затрагивать деловую репутацию лица, известного на территории распространения рекламы в связи с этим товаром.

В случае недобросовестной рекламы при сравнении в рекламе собственных товаров с товарами конкурентов не допускаются сравнение, основанное на несопоставимых критериях, или неполное сравнение товаров, поскольку это искажает представление о рекламируемом товаре и не позволяет объективно оценить его свойства.

Поэтому в том случае, когда сведения, не соответствующие фактическим обстоятельствам, касаются деятельности (товара) конкурентов, реклама может быть признана недостоверной (п.9 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58, далее – Постановление №58).

Поскольку реклама имеет побудительный характер – стимулирует интерес потребителя к продукту, продвигает товар на рынке, использование в рекламе недостоверных сведений, в частности, таких, которые явно завышают качество продукции, положение компании на рынке, ставит рекламодателя в более выгодное положение и дает необоснованные преимущества перед конкурентами, действующими на том же рынке.

Включение подобных высказываний без достаточных доказательств их истинности

расценивается как недостоверная реклама (Постановление Второго арбитражного апелляционного суда от 17.10.2011 по делу N А82-3871/2011).

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.

В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов «самый», «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия (это могут быть, например, год создания компании, рентабельность, оборачиваемость товаров, валовая выручка за год, определенные свойства товаров), по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение (победа в конкурсе или проведенная экспертиза). Указание данных критериев в сравнивающей рекламе является существенной информацией для потребителей, умолчание которой влечет искажение смысла рекламы и введение потребителей в заблуждение.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами.

Указание на статус «самые» выступает в роли сравнения, однако в рекламе не сообщается критерий, послуживший основанием для присвоения указанному объекту рекламирования такой сравнительной характеристики, как «самые уютные квартиры». При отсутствии такой существенной информации искажается смысл рекламной информации, и потребители вводятся в заблуждение относительно действительного статуса данного лица, оказывающего услуги, в сравнении с конкурентами.

Из текста рекламного объявления не представляется возможным сделать вывод о том, на основании чего ООО «Новый день» использует применительно к своему товару статус «самые».

Таким образом, реклама, распространявшаяся на страницах журнала «Татарстан» №10 (октябрь) 2013г. и №2 (февраль) 2014г. с текстом: «Плов Бар лучшие продукты...», размещена с нарушением пункта 1 части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.06. № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона «О рекламе» рекламодаделец – это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В ходе рассмотрения дела №08-411/2014 Комиссией установлено, что рекламодателем указанной рекламы является ООО «Новый день».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона от 13.03.06 №38-ФЗ «О рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Из положений части 6 статьи 38 Федерального закона от 13.03.06. № 38-ФЗ «О рекламе» следует, что за нарушение пункта 1 части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.06. № 38-ФЗ «О рекламе» несет ответственность рекламодатель, т.е. ООО «Новый день» (420107, г. Казань, ул. Хади Такташа, д. 2, ИНН 1655118541, дата регистрации в качестве юр. лица: 17.11.2006г.), который действовал как юридическое лицо, являющееся заказчиком рекламы и оплачивающее его.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31, 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.

Таким образом, действия ООО «Новый день», указывают на событие административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

Объект правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ – отношения в области получения потребителем достоверной рекламы, соответствующей требованиям законодательства РФ о рекламе.

Субъект правонарушения – ООО «Новый день» (420107, г. Казань, ул. Хади Такташа, д. 2, ИНН 1655118541, дата регистрации в качестве юр. лица: 17.11.2006г.)

Объективная сторона данного правонарушения состоит в размещении ненадлежащей рекламы, недопустимой с точки зрения законодательства РФ.

Субъективная сторона правонарушения характеризуется виной в форме умысла. У ООО «Новый день» (420107, г. Казань, ул. Хади Такташа, д. 2, ИНН 1655118541, дата регистрации в качестве юр. лица: 17.11.2006г.) имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, относится к административным правонарушениям с формальным составом.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Новый день» подтверждается протоколом по делу № А08-13/2015 об административном правонарушении от 20.01.2015г. а также другими материалами дела.

День, с которого начинают исчисляться сроки давности привлечения ООО «Новый день» к административной ответственности за совершение обществом действий, признаваемых недопустимыми в соответствии с нормами законодательства Российской Федерации, является 01.02.2014 года – реклама размещенная на страницах журнала «Татарстан».

Срок давности привлечения ООО «Новый день» к административной

ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Определение о возбуждении дела № А08-13/2015 в отношении ООО «Новый день» было направлено по месту его регистрации: 420107, г. Казань, ул. Хади Такташа, д. 2, заказным письмом с уведомлением. Согласно отслеживанию почтовых отправлений на сайте Почты России, почтовая корреспонденция, направленная в адрес ООО «Новый день», прибыла в место вручения, однако ООО «Новый день» за поступившей в почтовое отделение корреспонденцией не явился. Данное обстоятельство можно расценивать как надлежащее уведомление ООО «Новый день» о времени и месте составления протокола.

Согласно выписке ЕГРЮЛ, ООО «Новый день» по состоянию на настоящий момент является действующим и зарегистрировано по адресу: 420107, г. Казань, ул. Хади Такташа, д. 2.

Согласно части 4.1 статьи 28.2 КоАП в случае неявки физического лица, или законного представителя физического лица, или законного представителя юридического лица, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в их отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен, в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

Согласно новой редакции части 3 статьи 54 ГК РФ в едином государственной реестре юридических лиц должен быть указан адрес юридического лица.

Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений (статья 165.1), доставленных по адресу, указанному в едином государственной реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственной реестре юридических лиц, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

Таким образом, ООО «Новый день» надлежащим образом уведомлено о времени и месте составления протокола по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Составление протокола состоялось 20 января 2015 года в отсутствие законного представителя ООО «Новый день» либо представителя по доверенности. Копия протокола направлена по адресу регистрации: 420107, г. Казань, ул. Хади Такташа, д. 2

Рассмотрение дела об административном правонарушении состоялось в отсутствие законного представителя ООО «Новый день» либо представителя по доверенности.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица (личность виновного, его

имущественное положение) обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При рассмотрении настоящего дела обстоятельств, предусмотренных статьей 24.5 КоАП РФ, не выявлено, равно, как отсутствуют и иные основания для прекращения производства по делу об административном правонарушении.

Оснований для применения ст. 2.9 КоАП РФ не установлено.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также статьями ч. 1 ст. 14.3, ч. 2 ст. 25.1, ст. 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП),

ПОСТАНОВИЛ:

Признать общества с ограниченной ответственностью «Новый день» (420107, г. Казань, ул. Хади Такташа, д. 2, ИНН 1655118541, дата регистрации в качестве юр. лица: 17.11.2006г.) виновным в совершении административного правонарушения ответственность за которое предусмотрена статьей ч. 1 ст. 14.3 КоАП и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 рублей 00 копеек.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 60 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.

Согласно п.п. 2 п. 1 ст. 46 БК РФ суммы денежных взысканий (штрафов) за нарушении законодательство РФ о рекламе антимонопольного органа подлежит зачислению в бюджеты бюджетной системы РФ в следующем порядке:

В федеральный бюджет – по нормативу 40%

В бюджет субъекта РФ, на территории которого зарегистрированы юридические лица или индивидуальные предприниматели, допустившие нарушение законодательства РФ о рекламе, - по нормативу 60%

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

Штраф должен быть оплачен плательщиками в доход бюджета на счет 40101810800000010001 по следующим реквизитам:

Банк получателя: ГРКЦ НБ Республики Татарстан Банка России;

Получатель: УФК РТ (Татарстанское УФАС России)

ИНН получателя: ИНН 1653003714/165501001

БИК Банка: 049205001

ОКАТО: ОКАТО ИМНС по месту регистрации;

КБК: 161 1 16 26000 01 6000 140

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу в Татарстанское УФАС России, ул. Московская д. 55, г. Казань, 420021, тел: (843) 238-19-46

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

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 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