ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 35-14.3 ч.1/16

об административном правонарушении

27 апреля 2016 года г. Челябинск

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) <…>, рассмотрев протокол и материалы дела № 35-14.3. ч.1/16 об административном правонарушении, возбужденного в отношении генерального директора общества с ограниченной ответственностью Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ» <…> (_____

_____

– Фирстов С.В.)

по факту распространения рекламы, в которой присутствует изображение, схожее с символом Международного комитета Красного Креста - эмблема Красного креста, размещенную:

в период с 01.01.2015-31.01.2015 по адресу: г. Челябинск ул. Воровского - ул. Красная, до перекрестка из центра,

в период с 01.01.2015-31.01.2015 по адресу: г. Челябинск ул. Воровского - ул. Красная, до перекрестка из центра,

в период с 01.01.2015 по 31.12.2015 по адресу: г. Челябинск ул. Воровского 9- ул. Красная, за перекрестком в центр,

с нарушением требования пункта 8 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

в отсутствие <…>, надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела,

в присутствии:

главного специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России <…>,

исследовав материалы дела,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Челябинское УФАС России) поступило заявление гражданина, жителя с.Миасское об использовании изображения, сходного с символом Красного Креста в рекламе частной медицинской организации, размещенной на транспортном средстве.

Из заявления следует, что реклама размещается на микроавтобусах ООО «Автотранс+», обслуживающих Красноармейский район. По мнению заявителя, реклама создает впечатление, что автотранспорт, на котором размещается реклама, является автомобилем медицинской службы, поскольку используется эмблема, сходная с эмблемой Красного Креста, что вводит в заблуждение водителей других транспортных средств. Заявление сопровождается фотоматериалами, из которых усматривается, что в рекламе присутствуют сведения «FMC fms74.ru…» и используется изображение Красного креста.

Из объяснений ООО «Автотранс+» следует, что транспортные средства марки «Peugeot» государственный регистрационный номер К 774 ОК <…> и государственный регистрационный номер Х 638 НН <…>, на которых была размещена реклама, ООО «Автотранс+» арендует у физических лиц <…> и<…> по договорам аренды транспортного средства с экипажем. ООО «Автотранс+» данную рекламу не размещало, каких-либо договоров, связанных с её распространением не заключало. ООО «Автотранс+» считает, что указанную рекламу Ахмедов А.А. и Ахмедов Б.К. разместили по собственной инициативе. Пояснило, что о факте нарушения рекламного законодательства стало известно при получении письма Челябинского УФАС России и проведении служебной проверки водителей маршрута. Указало, что расторгло с Ахмедовым А.А. и Ахмедовым Б.К. договоры аренды транспортного средства с экипажем.

Помимо указанного в заявлении факта, Челябинским УФАС России актом осмотра № 30 от 14 июля 2015 года зафиксировано, что в городе Челябинске по ул. Воровского рядом с домом № 11 по направлению «в центр» с использованием рекламной конструкции в виде светового табло распространяется реклама, в которой присутствуют сведения: «Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ»…» и изображение схожее с символом Международного комитета Красного Креста. Рекламная конструкция содержит сведения о рекламораспространителе рекламы, которым является ООО «Армада Аутдор».

ООО «Армада Аутдор» по запросу Челябинского УФАС России представило сведения о том, что реклама медицинской клиники «ЭФ ЭМ СИ» размещена по договору с ООО Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ» по следующим адресам:

г. Челябинск ул. Воровского - ул. Красная, до перекрестка из центра в период с 01.01.2015-31.01.2015;

г. Челябинск ул. Воровского - ул. Красная, до перекрестка из центра в период с 01.01.2015-31.01.2015;

г. Челябинск ул. Воровского 9- ул. Красная, за перекрестком в центр в период с 01.01.2015 по 31.12.2015.

ООО Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ» указало, что договоры на размещение рекламы на транспортных средствах отсутствуют. Пояснило, что не использует в своей деятельности и рекламных материалах символ Общероссийской общественной организации «Российский Красный Крест». Изобразительный элемент в рекламе в виде красного креста имеет особенности исполнения (черная обводка, размещение в центре креста букв FMC белого цвета). То есть действия ООО Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ» по использованию в рекламе изобразительного элемента в виде красного креста не противоречат рекламному законодательству.

Таким образом, Челябинским УФАС России установлено, что в городе Челябинске по адресам:

ул. Воровского - ул. Красная, до перекрестка из центра в период с 01.01.2015-31.01.2015,

ул. Воровского - ул. Красная, до перекрестка из центра в период с 01.01.2015-31.01.2015,

ул. Воровского 9- ул. Красная, за перекрестком в центр в период с 01.01.2015 по 31.12.2015, распространяется наружная реклама, в которой присутствуют сведения: «Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ»…» и изображение красного креста с указанием наименования «FMC».

Изображение выполнено с использованием красного цвета, контуры креста имеют четкие границы (геральдический крест).

Также в феврале 2015 года на транспортных средствах марки «Peugeot» государственный регистрационный номер К 774 ОК <…> и государственный регистрационный номер Х 638 НН <…>размещалась реклама, в которой присутствуют сведения «FMC fms74.ru…» и используется аналогичное изображение красного креста.

Согласно Женевских Конвенций от 12 августа 1949 года, которые по статусу носят характер международных договоров, участниками которых является Российская Федерация, как правопреемник СССР геральдический крест используется в качестве эмблемы Международного Комитета Красного Креста (МККК).

Изображение красного креста, используемое в рекламе клиники «ЭФ ЭМ СИ» вызывает сходство с эмблемой Красного Креста, принадлежащей международной организации.

Согласно сведениям из сети Интернет, Красный Крест - один из самых узнаваемых знаков во всем мире (www.ru.wikipedia.org). Единственной организацией на территории Российской Федерации, имеющей право на использование эмблемы Красного Креста, является Общероссийская общественная организация «Российский Красный Крест» (РКК). Статья 2 Устава Российского Красного Креста (далее - Устав РКК) регламентирует вопросы использования эмблемы Красного Креста на территории Российской Федерации. Так, в соответствии с пунктом 2.1 статьи 2 Устава РКК «Российский Красный Крест» - единственная организация на территории Российской Федерации, имеющая право на использование в своем наименовании словосочетания «Красный Крест» и эмблемы Красного Креста. Пунктом 2.5 статьи 2 Устава РКК определено, что РКК в соответствии с Женевскими Конвенциями 1949 года и Дополнительными Протоколами к ним 1977 года, Правилами по использованию Эмблемы 1991 года устанавливает на территории Российской Федерации правила по использованию эмблемы Красного Креста. Любое использование эмблемы Красного Креста, несанкционированное Женевскими конвенциями и Дополнительными протоколами и неуполномоченными на то учреждениями (коммерческими фирмами, неправительственными организациями, аптеками, частными лицами, частнопрактикующими врачами, больницами, клиниками и автомобилями скорой помощи), является неправомерным использованием (злоупотреблением). Положениями пункта 2.2 статьи 2 Устава РКК определена форма эмблемы: «Эмблемой РКК является геральдическое изображение на белом фоне красного креста из двух прямых линий одинаковой длины и ширины, пересекающихся в центре под прямым углом и не доходящих до края фона».

Общероссийская общественная организация «Российский Красный Крест в письме вх.№ 5532 от 13.04.2015 указало, что не давало разрешения ООО Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ» на использование им эмблемы Красного Креста.

Также Челябинским УФАС России получено мнение Общероссийской общественной организации «Российский Красный Крест» вх.№ 13612 от 10.09.2015, в котором изложено следующее:

1. Изображение Красного Креста в рекламе ООО Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ» является по свей форме идентичным повсеместно признанной эмблеме Красного Креста, которая согласно Женевских Конвенций от 12 августа 1949 года может использоваться исключительно признанными в установленном порядке членами Международного Движения Красного Креста и Красного Полумесяца, в том числе Российским Красным Крестом и другими национальными обществами Красного Креста.

2. Данная рекламная информация несомненно может создавать впечатление, что в ней содержатся сведения о правах ООО Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ» на использование эмблемы «Красный Крест», в то время, как единственной российской организацией, имеющей законное право использования, как в мирное, так и в военное время, эмблемы Красного Креста и наименования «Красный Крест» является Общероссийская общественная организация «Российский Красный Крест».

В целях выяснения общественного мнения Челябинским УФАС России проведен опрос на сайте http://chel.fas.gov.ru/ о том, является ли изображение Красного Креста в рекламе ООО Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ» сходным с символом Международного комитета Красного Креста.

Более половины опрошенных (61 %) посчитали, что изображение Красного Креста в рекламе ООО Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ» является сходным с символом Международного комитета «Красный Крест».

Таким образом, изобразительный элемент в виде красного креста, используемый в рекламе, несмотря на отмеченные ООО Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ» особенности исполнения (черная обводка, размещение в центре креста букв FMC белого цвета) в целом является сходным с эмблемой международной гуманитарной организации - Международный Комитет Красного Креста.

Изложенное подтверждают результаты интерактивного опроса, проведенного Челябинским УФАС России, а также сведения от правообладателя Общероссийской общественной организации «Российский Красный Крест».

Таким образом, реклама создает впечатление, что ООО Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ» вправе использовать символ Международного комитета Красного Креста. Однако согласие Международного комитета Красного Креста на использование символа Международного комитета Красного Креста ООО Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ» не получало, в связи с чем реклама содержит не соответствующие действительности сведения о праве на использование символа международной организации.

В силу пункта 8 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о правах на использование символов международных организаций.

Поскольку реклама ООО Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ» содержит не соответствующие действительности сведения о праве на использование символа Международного комитета Красного Креста, реклама противоречит пункту 8 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Распространение ненадлежащей рекламы также установлено решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 01 октября 2015 года.

Согласно статье 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 8 части 3 Федерального

закона «О рекламе» несет рекламодатель.

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

Рекламодателем рекламы, размещенной в городе Челябинске с использованием рекламных конструкций (сити-формат) следует признать ООО Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ», заключившее договор № 24543 от 15.12.2013 с ООО «Армада Аутдор» на изготовление и размещение рекламы. Размещение рекламы на транспортных средствах также осуществлялось в интересах ООО Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ», поскольку такая реклама формирует и поддерживает интереса к услугам ООО Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ» и их продвижению на рынке медицинских услуг.

Кроме того, изображение символа, сходного с эмблемой Международного Комитета Красного Креста используется ООО Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ» в полиграфической рекламной продукции, в частности в визитках, фирменных календарях, брошюрах и бланках.

Согласно приложению № 6 к договору № 24543 от 15.12.2013 размещение рекламы по состоянию на 01.10.2015 осуществляется на одной рекламной конструкции (сити формат), расположенной по адресу: ул. Воровского д. 9 – ул. Красная, за перекрестком в центр (период с 01.01.15 по 31.12.2015).

Материалами дела, в частности соглашением о расторжении договора от 30 апреля 2015 между ООО «Автотранс +» и <…>, соглашением от 04 мая 2015 года между ООО «Автотранс +» и <…> установлено, что размещение рекламы на транспортных средствах марки «Peugeot» государственный регистрационный номер К 774 <…> <…>и государственный регистрационный номер Х <…>НН <…> прекращено в мае 2015 года.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятьсот рублей; должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста до пятисот тысяч рублей.

16 марта 2015 года должностным лицом Челябинского УФАС России составлен протокол № 35-14.3. ч.1/16 об административном правонарушении в отсутствие <…>, извещенного надлежащим образом о дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении и не заявившего ходатайство о составлении протокола в ее отсутствие.

Поводом к возбуждению административного дела послужило непосредственное обнаружение должностным лицом Челябинского УФАС России достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

Статья 1.5. КоАП РФ устанавливает, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В силу части 3 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

В соответствии с примечанием к статье 2.4. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях руководители организаций, совершившие административное правонарушение в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций несут административную ответственность как должностные лица.

Из материалов дела, согласно выписке из ЕГРЮЛ следует, что <…> является генеральным директором ООО Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ». Таким образом, данное лицо несет ответственность за деятельность общества как должностное лицо. Директор действует от имени общества, обладает распорядительно-административными функциями.

Вина директора генерального директора ООО Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ» <…> выразилась в ненадлежащем исполнении должностных обязанностей при осуществлении управленческой деятельности ООО Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ», а именно в необеспечении выполнения требований законодательства о рекламе при размещении наружной рекламы, в которой присутствуют сведения «FMC fms74.ru…» и изобразительный элемент в виде красного креста, создающий впечатление о праве ООО Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ» на использование символа международной организации. В связи с этим генеральным директором ООО Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ» <…> допущено нарушение требований пункта 8 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Срок давности привлечения генерального директора ООО Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ» <…> к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет один год со дня совершения административного правонарушения (часть 1 статьи 4.5 КоАП РФ).

Реклама ООО Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ» размещалась по адресам:

ул. Воровского - ул. Красная, до перекрестка из центра в период с 01.01.2015-31.01.2015,

ул. Воровского - ул. Красная, до перекрестка из центра в период с 01.01.2015-31.01.2015,

ул. Воровского 9- ул. Красная, за перекрестком в центр в период с 01.01.2015 по 31.12.2015,

что подтверждается актом осмотра № 30 от 14 июля 2015 года, составленным специалистами Челябинского УФАС России и не оспаривается ООО Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ».

Установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ годичный срок давности для привлечения генерального директора ООО Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ» Фирстова С.В. к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП за размещение наружной рекламы истекает 14 июля 2016 года, в связи с чем, рассмотрение дела в отношении генерального директора ООО Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ» Фирстова С.В. по факту размещения наружной рекламы, в которой присутствуют сведения «FMC fms74.ru…» и изобразительный элемент в виде красного креста, создающий впечатление о праве ООО Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ» на использование символа международной организации осуществляется в пределах срока давности.

Определением исх. № 3098/08 от 17.03.2016 дело № 35-14.3. ч.1/16 назначено к рассмотрению на 27 апреля 2016 года в 11 часов 00 минут по адресу: г. Челябинск, пр. Ленина, 59, каб. 320.

Вместе с тем, 21 апреля 2016 года постановлением 18 Арбитражного апелляционного суда № 18 АП-2560/2016 по апелляционной жалобе ООО Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ» вынесено решение об отмене решения Арбитражного суда Челябинской области от 11 февраля 2016 года по делу № А76-29008/2015 и удовлетворении заявленных требований ООО Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ», в частности признано недействительным решение и предписание от 01 октября 2016 года Челябинского УФАС России по делу № 31-2015.

Также решением Арбитражного суда Челябинской области от 05 мая 2016 года признано незаконным и отменено постановление Челябинского УФАС России о наложении штрафа по делу № 98-14.3.ч.1/15 от 19.01.2016 в отношении ООО Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ».

Таким образом, постановление 18 Арбитражного апелляционного суда № 18 АП-2560/2016 от 21 апреля 2016 года, вступившее в законную силу, свидетельствует об отсутствии объективной стороны правонарушения, образующей состав административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В силу части 1 статьи 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствит состава административного правонарушения.

Должностное лицо Челябинского УФАС России, оценив указанные обстоятельства, считает возможным рассмотреть дело в отсутствие генерального директора ООО Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ» <…> и прекратить производство по делу в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

На основании изложенного, учитывая обстоятельства дела и руководствуясь статьями 24.5, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу об административном правонарушении в отношении генерального директора ООО Медицинская клиника «ЭФ ЭМ СИ» <…> по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ прекратить в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в Арбитражный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 (десяти) суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ, 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.