

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 4-14.3-1159/77-15
«15» декабря 2015 года г. Москва

Я, <...>, рассмотрев Протокол от 08.12.15 и материалы дела об административном правонарушении № 4-14.3-1159/77-15, возбужденного в отношении ООО «АПТЕКА-А.В.Е», в связи с нарушением ст. 9 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), при размещении в газете «Аргументы и факты. Здоровье» №52 (1030) от 25.12.2014 рекламы стимулирующего мероприятия, проводимого ООО «АПТЕКА-А.В.Е», ответственность за которые предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), в присутствии представителя ООО «АПТЕКА-А.В.Е» в лице <...>, УСТАНОВИЛ:

ООО «АПТЕКА-А.В.Е» (115093, г. Москва, ул. Большая Серпуховская, д. 44, оф. 19) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 19.04.2011 за основным государственным регистрационным номером 1117746309526, ИНН 7705947629, КПП 770501001.

ООО «АПТЕКА-А.В.Е» распространило в газете «Аргументы и факты. Здоровье» № 52 (1030) от 25.12.2014 на странице 24 рекламу стимулирующего мероприятия «Аптека Горздрав».

Решением Комиссии Московского УФАС России от 01.09.2015 по делу № 3-9-103/77-15 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о

рекламе в действиях ООО «АПТЕКА-А.В.Е» при распространении рекламы стимулирующего мероприятия «25 плюсов Горздрав», проводимого ООО «АПТЕКА-А.В.Е», размещенной в газете «Аргументы и факты. Здоровье» №52 (1030) от 25.12.2014 на странице 24, установлен факт нарушения требований ст. 9 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе).

Страница 24 газеты «Аргументы и факты. Здоровье» № 52 (1030) от 25.12.2014 содержит сведения, индивидуализирующие ООО «АПТЕКА-А.В.Е»: коммерческое обозначение (аптека «ГОРЗДРАВ»), адрес сайта в сети, номер телефона,

а также информацию о проводимом мероприятии «25 плюсов Горздрав»: «Призы! Сделайте шаг к своей квартире! ГОРЗДРАВ гарантирует: при покупке вы экономите деньги+получаете шанс на новую КВАРТИРУ+шанс на другие ценные призы!».

1

В соответствии с п. 1 ст. 3 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.

Информация размещалась в периодическом печатном издании «Аргументы и факты. Здоровье», а следовательно, сведения были распространены широкому, заранее неопределенному кругу лиц.

При этом, под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникшего по поводу

реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации как предназначенность для неопределенного круга лиц означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

В соответствии с п. 2 ст. 3 Закона о рекламе, объектом рекламирования является 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.

В настоящем случае объектом рекламирования выступает стимулирующее мероприятие «25 плюсов Горздрав», проводимое ООО «АПТЕКА-А.В.Е»

Под стимулирующим мероприятием, в соответствии со ст. 9 Закона о рекламе, понимается конкурс, игра или иное подобное мероприятие, условием участия в которых является приобретение определенного товара.

Согласно п. 4.1.2 Правил проведения акции «25 плюсов Горздрав» (далее — Правила), участниками акции являются лица выполнившие требования, установленные Правилами.

Согласно п. 6.1.1 Правил, участник должен осуществить покупку товара, участвующего в акции.

Согласно п. 7.1.2 Правил, по итогам акции определяется один призер, получатель главного приза акции — сертификата на квартиру стоимостью не ниже 4 500 000 руб., расположенную в пределах г. Москвы.

Таким образом, обязательным условием участия в акции «25 плюсов Горздрав» является приобретение товара в аптеках «Горздрав», а следовательно указанная акция является стимулирующим мероприятием в понимании ст. 9 Закона о рекламе.

Резюмируя изложенное, рассматриваемая информация содержит объект рекламирования (стимулирующее мероприятие «25 плюсов Горздрав», проводимое ООО «АПТЕКА-А.В.Е»), распространялась неопределенному кругу лиц и, исходя из содержания, направлена на привлечение внимания потребителей к объектам рекламирования, а следовательно, является рекламой

2
в понимании п. 1 ст. 3 Закона о рекламе.

Данный вывод в полной мере подтверждается пометкой «реклама», размещенной на рассматриваемых материалах, сторонами по делу на заседании Комиссии не оспаривался.

Под стимулирующим мероприятием, в соответствии со ст. 9 Закона о рекламе, понимается конкурс, игра или иное подобное мероприятие, условием участия в которых является приобретение определенного товара.

Согласно п. 2 ст. 9 Закона о рекламе, в рекламе, сообщающей о проведении конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара (далее - стимулирующее мероприятие), должны быть указаны: источник информации об организаторе мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

Согласно п. 27 Постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», ст. 9 Закона о рекламе обязывают рекламодателя сообщать не саму информацию об организаторе стимулирующего мероприятия и так далее, а источник этой

информации (например, адрес интернет-сайта, номер телефона, по которому можно получить информацию).

При этом исходя из диспозиции ст. 9 Закона о рекламе, реклама стимулирующего мероприятия должна сообщать об источнике каждого из данных условий и правил путем прямого указания на информацию, сообщаемую данным источником. То есть потребитель рекламы должен быть уведомлен о конкретной информации, которую он может получить обратившись к источнику.

Таким образом, при рекламе стимулирующего мероприятия и наличии соответствующей информации на определенном сайте в сети «Интернет» должно быть указано следующее: «информация об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения — на сайте <http://...>».

Само по себе указание адреса сайта в сети «Интернет», а также использование в рекламе формулировки «Подробности на сайте ГОРЗДРАВ.рф» не может быть признано допустимым указанием на источник информации об организаторе стимулирующего мероприятия, правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, так как данная формулировка не указана в качестве ссылки (источника) для получения информации о правилах проведения, а также сроках, месте и порядке получения выигрышей и подарков стимулирующего мероприятия «25 плюсов Горздрав».

При установлении наличия признаков нарушения ст. 9 Закона о рекламе, должностное лицо Московского УФАС России исходит из того, что

3

потребитель, воспринимая информацию, распространенную в рассматриваемой рекламе, должен однозначно понимать, что сайт в сети «Интернет» является источником сведений именно о стимулирующем мероприятии, а не источником информации о продукции, реализуемой под соответствующим брендом.

Положения ст. 9 Закона о рекламе направлены именно на устранение подобных сомнений у потребителя и ограждения их от недобросовестных действий хозяйствующих субъектов, связанных с сокрытием менее привлекательных сведений о проводимых стимулирующих мероприятиях.

Доводы представителя ООО «АПТЕКА-А.В.Е» базируются на том, что пункт 2 статьи 9 Закона о рекламе содержит указание на то, какая информация должна быть получена из указанного в рекламном объявлении источника (интернет-сайта, номера телефона и т. д.). Между тем, по мнению Общества, из содержания данной статьи не следует, что в самом тексте рекламного объявления необходимо перечислять, какая именно информация должна быть получена из данного источника.

Таким образом, представитель ООО «АПТЕКА-А.В.Е» считает, что вывод о необходимости указания в рекламном объявлении о проведении стимулирующего мероприятия, конкретных сведений которые должны быть получены из источника информации, не соответствует содержанию статьи 9 Закона о рекламе.

Данные доводы не могут быть приняты во внимание в связи с тем, что потребитель, воспринимая информацию, распространенную в рассматриваемой рекламе, должен однозначно понимать, что сайт в сети «Интернет» является источником сведений именно о стимулирующем мероприятии, а не источником информации о продукции, реализуемой под соответствующим брендом.

Положения пункта 2 статьи 9 Закона о рекламе направлены именно на устранение подобных сомнений у потребителя и ограждения их от недобросовестных действий хозяйствующих субъектов, связанных с сокрытием менее привлекательных сведений о проводимых стимулирующих мероприятиях. Как было установлено ранее, полной и однозначной информации в рассматриваемой рекламе указано не было.

Таким образом, при размещении указанной рекламы установлен факт нарушения пункта 2 статьи 9 Закона о рекламе.

Кроме того, согласно п. 1 ст. 9 Закона о рекламе, в рекламе стимулирующего мероприятия должны быть указаны сроки проведения такого мероприятия.

Необходимо отметить, что сроки проведения стимулирующего мероприятия, в отличии от иной информации о таком мероприятии должны быть указаны непосредственно в тексте самой рекламы.

Установлено, что сведений о сроках проведения стимулирующего мероприятия в рекламе акции «25 плюсов Горздрав» отсутствуют.

Все вышеприведенные обстоятельства позволяют сделать вывод о том, что ООО «АПТЕКА-А.В.Е» при размещении указанной рекламы нарушило

4

требования ст. 9 Закона о рекламе.

Согласно п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, реклама не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Таким образом, реклама стимулирующего мероприятия «25 плюсов Горздрав», распространенная на странице 24 в газете «Аргументы и факты. Здоровье» № 52 (1030) от 25.12.2014, с нарушением ст. 9 Закона о рекламе, является ненадлежащей.

На основании ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных ст. 9 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Установлено, что рассматриваемая реклама была распространена на основании договора № 1429/12 от 06.11.2012 (далее - Договор), заключенного между ООО «АПТЕКА-А.В.Е» (Заказчик) и ЗАО «Аргументы и факты» (Исполнитель).

Согласно п. 1 Договора, ЗАО «Аргументы и факты» обязуется оказать ООО «АПТЕКА-А.В.Е» комплекс рекламных услуг в порядке и на условиях, определяемых Договором и Приложением к нему, а ООО «АПТЕКА-А.В.Е» обязуется оплатить оказываемые ему услуги.

В соответствии с п. 2.1.1. Договора, Заказчик обязуется предоставить Техническое задание, а также утвержденный оригинал-макет.

На основании п. 2.1.3. Договора, Заказчик обязуется предоставлять рекламные материалы, содержание которых соответствует требованиям Закона о рекламе.

На основании изложенного, должностное лицо Московского УФАС России приходит к выводу о том, что лицом, определившим объект рекламирования, а равно ее рекламодателем, является ООО «АПТЕКА-А.В.Е».

Таким образом, установлено, что ООО «АПТЕКА-А.В.Е» является рекламодателем указанной рекламы, размещенной Обществом в газете «Аргументы и факты. Здоровье» № 52 (1030) от 25.12.2014.

Место совершения административного правонарушения: территория

распространения газеты «Аргументы и факты. Здоровье», в том числе город Москва.

Время совершения административного правонарушения — 25 декабря 2014 года (первый день распространения газеты «Аргументы и факты. Здоровье»).

В соответствии с ч. 1 ст. 2.1 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии с ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ, юридическое лицо признается

5 виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Вина ООО «АПТЕКА-А.В.Е» состоит в распространении в газете «Аргументы и факты. Здоровье» № 52 (1030) от 25.12.2014 рекламы стимулирующего мероприятия «25 плюсов Горздрав», проводимого ООО «АПТЕКА-А.В.Е» с нарушением требований ст. 9 Закона о рекламе. Ответственность за невыполнение требований, установленных ст. 9 Закона о рекламе, предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 3 ст. 4.1 КоАП РФ, при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Согласно ст. 4.6 КоАП РФ лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления

о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

Постановлением Московского УФАС России о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 4-14.3-434/77-14 от 19.09.2014 ООО «АПТЕКА-А.В.Е» привлечено к административной ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000 рублей в соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

При этом, должностным лицом Московского УФАС России учтен тот факт, что в указанном случае ООО «АПТЕКА-А.В.Е» привлекалось к административной ответственности за нарушение положений Закона о рекламе, что свидетельствует о

нежелании правонарушителя отказаться от противоправного поведения.

Таким образом, должностным лицом установлено обстоятельство, отягчающее административную ответственность ООО «АПТЕКА-А.В.Е».

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность

ООО «Почта Сервис», должностным лицом административного органа не установлено.

Представителем ООО «АПТЕКА-А.В.Е» при рассмотрении настоящего

дела заявлено ходатайство о снижении низшего предела наказания, предусмотренного санкцией ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ в связи с тяжелым имущественным положением Общества.

При назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства,

6
смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Должностное лицо, рассмотрев данные обстоятельства в их совокупности, пришло к выводу о несостоятельности данного довода в связи со следующим. Как установлено в материалах настоящего дела, ООО «АПТЕКА-А.В.Е» ранее привлекалось к административной ответственности, в то же время обстоятельств, смягчающих ответственность Общества не установлено. Факт тяжелого имущественного положения противоречит тому обстоятельству, что Общество для продвижения своих товаров и услуг использует услуги ЗАО «Аргументы и факты», стоимость которых согласно данным, представленным в сети «Интернет» в свободном доступе составляет значительный размер.

На основе вышеизложенного, отклоняется ходатайство Общества о снижении минимального размера наказания.

Таким образом, должностным лицом Московского УФАС России принято решение о применении к ООО «АПТЕКА-А.В.Е» более строгой санкции, чем минимальный штраф, предусмотренный ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан — от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц — от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; юридических лиц — от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, штраф, подлежащий взысканию составляет 150 000 рублей.

Руководствуясь ст.-ст. 33, 38 Закона о рекламе, ст.-ст. 4.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

За нарушение ст. 9 Закона о рекламе, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, назначить ООО «АПТЕКА-А.В.Е» (115093, г. Москва, ул. Большая Серпуховская, д. 44, оф. 19, дата регистрации — 19.04.2011, ОГРН 1117746309526, ИНН 7705947629, КПП 770501001)

административное наказание в виде административного штрафа в размере 150 000 (ста пятидесяти тысяч) рублей.

Согласно ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 5 ст. 32.2 КоАП РФ, при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной

7

системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока,

указанного в ч. 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.

В соответствии с ч. 5 ст. 3.5 КоАП РФ, сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, зачисляются в соответствующие бюджеты в соотношении:

- 40% в Федеральный бюджет;
- 60% в бюджет субъекта Российской Федерации, на территории которого зарегистрировано ООО «АПТЕКА-А.В.Е», перечислением через банк, обслуживающий хозяйствующий субъект.

Реквизиты для уплаты административных штрафов, предусмотренных за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе (квитанция прилагается):

Получатель: УФК по г. Москве (для Московского УФАС России)

Банк получателя: Отделение 1 Москва

ИНН 7706096339

КПП 770101001

БИК 044583001

р/с 40101810800000010041

КБК 161 1 16 26000 01 6000140

ОКТМО 45375000

Назначение платежа: административный штраф по делу № 4-14.3-1159/77-15.

Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражном суде в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с п. 1 ст. 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.

8

Приложение на 1 листе.

9