

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 04-04/28А-15

«18» сентября 2015 года г. Ярославль

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (далее – Ярославское УФАС России) Завьялов М. Ф., рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 04-04/28А-15, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Гарант Плюс» (далее ООО «Гарант Плюс», общество), место нахождения: <...>, место фактического осуществления деятельности: <...>, дата регистрации в качестве юридического лица 24.05.2013 г. Инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Иваново, ОГРН <...>, ИНН <...>, КПП <...>, в присутствии представителя ООО «Гарант Плюс», уведомленного надлежащим образом, <...> по доверенности от 29.07.2015 г.,

УСТАНОВИЛ:

Ярославским УФАС России в связи с поступившим 06 апреля 2015 года обращением 17.04.2015 г. выявлено размещение рекламы следующего содержания: «РИО г. ИВАНОВО ОПТОВЫЙ ТЕКСТИЛЬ ЦЕНТР НИКАКОГО ТАНДЕМА С ПОДДЕЛКАМИ!», расположенной на рекламной конструкции по адресу: г. Ярославль, на пересечении Московского проспекта и ул. Павлова.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Исходя из содержания рассматриваемой информации, она адресована

неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к центру оптового текстиля «РИО», формирование и поддержание интереса к этому центру текстиля и продвижения его товаров на рынке, и, следовательно, эта информация является рекламной.

В соответствии с частью 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пунктам 1, 2 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами; порочит честь, достоинство или деловую репутацию лица, в том числе конкурента.

В рассматриваемой рекламе помимо названия торгового центра «РИО» содержится слово «ТАНДЕМ» созвучное с названием Областного торгового комплекса «ТАНДЕМ», расположенного в городе Ярославль по адресу: ул. Полушкина Роща, д. 9. Кроме того, данное слово «ТАНДЕМ» выполнено тем же шрифтом, заглавными буквами, как это обычно используется в собственной рекламе Областного торгового комплекса «ТАНДЕМ». Использование данного слова в слогане: «НИКАКОГО ТАНДЕМА С ПОДДЕЛКАМИ !!!» может способствовать возникновению предположений о наличии контрафактной продукции в одноименном Областном торговом комплексе «ТАНДЕМ».

В данном случае использование слова «ТАНДЕМ» доступно для быстрого восприятия и легко узнаваемо для целевой аудитории, что также обусловлено расположением рекламной конструкции на Московском проспекте в г. Ярославль с активным и повышенным потоком, движением транспортных средств, в месте, доступном для восприятия широким кругом потенциальных потребителей.

Использование в рекламе слогана «НИКАКОГО ТАНДЕМА С ПОДДЕЛКАМИ» не является оправданным и правильным с точки зрения правил русского языка, в котором такая словесная конструкция отсутствует. Использованное в контексте рекламного слогана слово «подделками» указывает на преимущество торгового центра «РИО» перед торговым Комплексом «ТАНДЕМ», поскольку подразумевает, что рекламируемый объект является лучшим из числа однородных, обладает достоинствами и преимуществами перед последним в связи с отсутствием в нем реализации контрафактной (поддельной) продукции. Таким образом, некорректность сравнения рекламируемого торгового центра и реализуемого в нем товара в рассматриваемом случае выражается в том, что после прочтения текста рекламного объявления формируется общая оценка превосходства торгового центра «РИО» перед торговым Комплексом «ТАНДЕМ».

Аналогичная позиция изложена в Постановлении Второго арбитражного апелляционного суда от 04 марта 2015 г. по делу № А 82-13466/2014.

Оптовый текстиль центр «РИО» Иваново и Областной торговый комплекс «ТАНДЕМ» Ярославль, в котором расположен «Текстиль-центр» являются конкурентами и занимаются сдачей в аренду торговых помещений для продажи текстильных изделий. Информация о том, что в Торговом комплексе «ТАНДЕМ» реализуется поддельная продукция никакими фактами не подтверждена и не соответствует

действительности. Распространение указанной информации может нанести ущерб деловой репутации торгового комплекса «ТАНДЕМ», делая его менее привлекательным для потенциальных арендаторов. Кроме того, указание на подделки в торговом комплексе «ТАНДЕМ» способны нанести ущерб юридическим лицам и предпринимателям, осуществляющим реализацию текстильной продукции.

На момент размещения рекламы данные сведения не являются доказанными и обоснованными, не соответствуют действительности, что также свидетельствует о недобросовестности рассматриваемой рекламы.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе указаны сведения, которые содержат некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые реализуются в Областном торговом комплексе «ТАНДЕМ», а также, порочат честь, достоинство или деловую репутацию Областного торгового комплекса «ТАНДЕМ», являющегося конкурентом рекламируемого центра оптового текстиля «РИО», а также лиц, осуществляющих деятельность в Областном торговом комплексе «ТАНДЕМ», что является нарушением пунктов 1, 2 части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»).

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 2 статьи 5 данного закона несет рекламодатель.

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

ООО «Континент» в ответе на запрос Ярославского УФАС России (вх. № 4824 от 14.05.2015) указало, что ООО «Континент» (прежнее название ООО «Блеск») является собственником (бухгалтерская карточка прилагается) и эксплуатирующей организацией рекламной конструкции 5*15, установленной в соответствии с адресной привязкой: г. Ярославль, пересечение Московского проспекта с ул. Павлова. Посредством агента (агентский договор № 140908 от 08.09.2014 г.) ООО «Континент» действительно с 01.04.2015 г. по настоящее время размещало на своем суперсайте рассматриваемую рекламу. Рекламодателем является ООО «Гарант Плюс», с которым агент ООО «Континент» без договора, на основании счетов по поручению ООО «Континент» (рекламораспространителя) продал указанное рекламное место ООО «Гарант Плюс». Макет не согласовывался, поскольку рекламный материал передавался рекламодателем, который ООО «Континент» разместил на своей рекламной конструкции.

ООО «Континент» в подтверждение представило копию выписки из ЕГРЮЛ ООО «Континент» по состоянию на 14.05.2015 г.; копию бухгалтерской карточки; копию агентского договора № 140908 от 08.09.2014 г.; заключенного между ООО «Блеск» и ИП <...> ; копию счета № 408250 от 08.04.2015 г.; копию платежного поручения № 021 от 22.04.2015 г.

ООО «Гарант Плюс» предоставило следующие документы (вх. № 6841 от 08.07.2015) копию выписки из ЕГРЮЛ ООО «Гарант Плюс», копию договора от 30.03.2015 г., заключенного между ООО «Гарант Плюс» и ИП <...>, с приложением от 30.03.2015 г.

(в котором указан срок размещения рекламы 01.04.2015 г.-30.09.2015 г.), копию дополнительного соглашения от 22.06.2015 г. к договору № б/н от 30.03.2015 г. (в котором срок размещения изменен на 01.04.2015 г.-22.06.2015 г.), копию макета, утвержденного к размещению ООО «Гарант Плюс», копию платежного поручения № 181 от 22.06.2015 г., копию платежного поручения № 155 от 28.05.2015 г., копию платежного поручения № 121 от 22.04.2015 г., копию акта выполненных работ № 408250/4 от 30.04.2015, копию акта выполненных работ № 51312/5 от 31.05.2015 г., копию акта выполненных работ № 61608/6 от 30.06.2015 г., копию счета № 408250 от 08.04.2015 г., копию счета № 51312 от 13.05.2015 г., копию счета № 61608 от 16.06.2015 г.

На основании изложенного, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Гарант Плюс».

Из указанных документов, а также пояснений представителя ООО «Гарант Плюс» следует, что срок размещения рассматриваемой рекламы закончился 22.06.2015г. и на момент рассмотрения дела реклама не распространяется.

Представитель ООО «Гарант Плюс» 18.09.2015 г. на рассмотрение дела № 04-04 28А-15 представила письменные пояснения, в которых указано, что Управлением Роспотребнадзора по Ярославской области, УМВД России по г. Ярославлю проведены проверки, в ходе которых подтверждены факты реализации арендаторами ТЦ «Тандем» г. Ярославль контрафактной продукции (Письменные ответы УМВД России по г. Ярославлю по факту проверки от 17.06.2015 г. № 27/11-12560, от 17 августа 2015 г. № 27/11-16952, письменные ответы Управления Роспотребнадзора по Ярославской области № ЗП-8191-15 от 09 июня 2015 г., № ЗП-3161-15 от 31 июля 2015 г., № ЗП 3162-15 от 31 июля 2015 г., № ЗП-3163-15 от 31 июля 2015 г.

Тем не менее, на момент размещения рекламы данные сведения не являлись доказанными и обоснованными, не были признаны соответствующими действительности. Кроме того, зафиксированные факты отдельных случаев реализации контрафактной продукции не позволяют утверждать о ее наличии во всем ТЦ «Тандем».

Таким образом, представленные ООО «Гарант Плюс» пояснения и материалы не позволяют опровергать недобросовестность рассматриваемой рекламы.

Ответственность за нарушения требований пунктов 1, 2 части 2 статьи 5 «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, согласно которой, за нарушение рекламодателем законодательства о рекламе предусмотрена административная ответственность в виде наложения 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.

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

Согласно части 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Материалы дела позволяют сделать вывод о том, что ООО «Гарант Плюс» имело возможность предотвратить совершение административного правонарушения. Общество могло и должно было предотвратить и не допустить распространение рекламы, содержащей некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, реализуемыми другими продавцами, а также порочащей честь, достоинство и деловую репутацию лиц, в том числе конкурента.

Учитывая изложенное, должностное лицо Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области Завьялов М. Ф. приходит к выводу о совершении ООО «Гарант Плюс» виновного действия, образующего состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно статье 4.1 КоАП РФ при назначении ООО «Гарант Плюс» административного наказания учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, на основании документов, представленных в материалы дела.

Руководствуясь статьями 4.1, 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, заместитель руководителя Ярославского УФАС России Завьялов М. Ф.

ПОСТАНОВИЛ:

Наложить на общество с ограниченной ответственностью «Гарант Плюс» за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ в связи с нарушением пунктов 1, 2 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе», выразившимся в распространении рекламы следующего содержания: «РИО г. ИВАНОВО ОПТОВЫЙ ТЕКСТИЛЬ ЦЕНТР НИКАКОГО ТАНДЕМА С ПОДДЕЛКАМИ!», расположенной на рекламной конструкции по адресу: г. Ярославль, на пересечении Московского проспекта и ул. Павлова, содержащей некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые реализуются в Областном торговом комплексе «ТАНДЕМ», а также, порочащей честь, достоинство или деловую репутацию Областного торгового комплекса «ТАНДЕМ», являющегося конкурентом рекламируемого центра оптового текстиля «РИО», а также лиц, осуществляющих деятельность в Областном торговом комплексе «ТАНДЕМ», административный штраф в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ 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 РФ.

Сумма штрафа, уплачиваемого за нарушения законодательства о рекламе, в полном объеме подлежит зачислению на единый счет по учету доходов Управления федерального казначейства по Ярославской области. При оформлении платежного документа необходимо указать следующие реквизиты:

Получатель: ИНН 7604009440, КПП 760401001

УФК МФ РФ по Ярославской области (администратор Ярославское УФАС России)

Банк получателя: ГРКЦ ГУ Банка России по Ярославской области г. Ярославль

БИК 047888001

Счет № 40101810700000010010

Кроме того, на полях 104, 105 платежного документа необходимо указать код бюджетной классификации 16111626000016000140 и код ОКТМО 78701000 .

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление (факс (4852) 32-93-71).

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

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 в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно пункту 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.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня его вступления в законную силу.

Постановление вступает в законную силу «___» _____ 2015 г.

Срок предъявления к исполнению 2 (два) года со дня вступления постановления в законную силу.

Заместитель руководителя

Ярославского УФАС России М. Ф. Завьялов

Дата выдачи постановления «___»_____

(подпись) (расшифровка подписи)