…

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № 95 Р-А/2018

25 апреля 2018 г. **г. Краснодар**

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее – Краснодарское УФАС России) …, рассмотрев материалы дела № 95 Р-А/2018, возбужденного в отношении должностного лица - выпускающего редактора ООО «Кактус Принт» (ранее исполнявшего обязанности главного редактора ООО «Кактус Принт» … по ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) по факту нарушения требований п.1 ч.2, п.1 ч.3 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») при распространении в журнале «Карта удовольствий Сочи, лето 2017» (июнь 2017г.) на стр.29 рекламы следующего содержания: *«STARBUCKS. Этот бренд не нуждается в представлении. Он всем известен и всем знаком, а еще здесь самый вкусный кофе. Даже вкусней, чем в Baker street и Surf Coffee. Сочи, Новая Заря,7 ТРЦ «МореМолл»*

в отсутствие лица, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 95 Р-А/2018 – …

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления ООО «Стратфорд Глобал» (вх.№ 8323 от 14.08.2017г.) о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Краснодарским УФАС России выявлен факт распространения в журнале «Карта удовольствий

Сочи, лето 2017» (июнь 2017г.) на стр.29 рекламы следующего содержания: *«STARBUCKS. Этот бренд не нуждается в представлении. Он всем известен и всем знаком, а еще здесь самый вкусный кофе. Даже вкусней, чем в Baker street и Surf Coffee. Сочи, Новая Заря,7 ТРЦ «МореМолл»* с нарушением требований п.1 ч.2, п.1 ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе».

По вышеуказанному факту Краснодарским УФАС России было возбуждено дело № 176 Р/2017 в отношении – ООО «Кактус Принт». Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 13.11.2017 г. (в полном объеме 17.11.2017 г.) реклама вышеуказанного содержания признана ненадлежащей. По данному факту Краснодарским УФАС России были переданы материалы дела № 176 Р/2017 уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

При рассмотрении материалов Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Информация вышеуказанного содержания является рекламой на основании п.1 ст.3 Федерального закона «О рекламе».

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006г № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «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.

В соответствии с п. 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» 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.

Таким образом, объектом рекламирования в данном случае является кофейня STARBUCKS, на привлечение внимания к которой направлена реклама содержания: *«STARBUCKS. Этот бренд не нуждается в представлении. Он всем известен и всем знаком, а еще здесь самый вкусный кофе. Даже вкусней, чем в Baker street и Surf Coffee. Сочи, Новая Заря,7 ТРЦ «МореМолл»*.

Указанная реклама выделяет кофейню STARBUCKS среди других кофеен, в том числе, относительно кофеен Baker street и Surf Coffee, указывая на ее преимущества, что способствует привлечению потребителей именно в эту кофейню.

Данная реклама распространена с нарушением п.1 ч.2, п.1 ч.3 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38 – ФЗ «О рекламе» (далее - Федерального закона «О рекламе»).

Согласно ч.1 ст.5 Федерального закона «О рекламе» реклама должна быть

добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно п.1 ч.2 ст.5 Федерального закона «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Указанная выше реклама содержит выражение: *«STARBUCKS. … здесь самый вкусный кофе. Даже вкусней, чем в Baker street и Surf Coffee…»*, являющееся некорректным сравнением кофе, предлагаемого к продаже в кофейне STARBUCKS по сравнению с кофе, предлагаемого к продаже в кофейнях Baker street и Surf Coffee.

Согласно п.1 ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Указанная реклама содержит сравнительную характеристику товара, предлагаемого к продаже в кофейне STARBUCKS: *«STARBUCKS …а еще здесь самый вкусный кофе…»* без указания объективного подтверждения данного свойства товара.

Таким образом, указанная выше реклама нарушает п.1 ч.2, п.1 ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Краснодарским УФАС России был направлен запрос информации учредителю и издателю журнала «Карта удовольствий Сочи, лето 2017» ООО «Кактус Принт» (исх. № 22774/7 от 08.09.2017г.) о предоставлении договора, заключенного с рекламодателем рекламы, размещенной в журнале «Карта удовольствий Сочи, лето 2017» (июнь 2017г.) на стр.29, следующего содержания: *«STARBUCKS. Этот бренд не нуждается в представлении. Он всем известен и всем знаком, а еще здесь самый вкусный кофе. Даже вкусней, чем в Baker street и Surf Coffee. Сочи, Новая Заря,7 ТРЦ «МореМолл»*.

Согласно пояснениям, представленным ООО «Кактус Принт» (вх.№ 9938/7 от 21.09.2017г.) Краснодарскому УФАС России, *«Обзор «КОФЕ В СОЧИ -MUST DRINK» на страницах 28-30 является некоммерческим журналистским материалом, соответственно, не имеем возможности представить договор с рекламодателем, утвержденный сторонами оригинал-макет, документальное подтверждение оплаты, акт выполненных работ в связи с отсутствием рекламодателей»*.

Таким образом, вышеуказанная реклама была размещена ООО «Кактус Принт» по собственной инициативе, а, следовательно, ООО «Кактус Принт» в данном случае является рекламораспространителем и рекламодателем в одном лице.

Согласно ч.6 ст.38 Федерального закона «О рекламе» за нарушение требований, установленных п.1 ч.2, п.1 ч.3 ст.5 настоящего Федерального закона ответственность несет рекламодатель.

Согласно п. 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Таким образом, рекламодателем рекламы вышеуказанного содержания является ООО «Кактус Принт».

Согласно ст. 19 Закона от 27.12.1991г № 2124-1 «О средствах массовой информации» (далее - Закон о СМИ) редакцией руководит главный редактор, который осуществляет свои полномочия на основе Закона о СМИ, устава редакции, договора между учредителем и редакцией (главным редактором). Главный редактор представляет редакцию в отношениях с учредителем, издателем, распространителем, гражданами, объединениями граждан, предприятиями, учреждениями, организациями, государственными органами, а также в суде. Он несет ответственность за выполнение требований, предъявляемых к деятельности средства массовой информации Законом о СМИ и другими законодательными актами Российской Федерации.

Согласно объяснениям генерального директора ООО «Кактус Принт» … от 29.09.2017г. (вх.№ 11938 от 09.11.2017г.), функции главного редактора при подготовке журнала «Карта удовольствий Сочи, лето 2017» (июнь 2017г.) к выпуску исполнял выпускающий редактор …., который в силу своей некомпетентности допустил нарушения Федерального закона «О рекламе».

В объяснениях выпускающего редактора …, данных генеральному директору ООО «Кактус Принт» …. признает, что при подготовке издания «Карта удовольствий Сочи, лето 2017» к печати Федеральный закон «О рекламе» был изучен не в полном объеме. Свою вину выпускающий редактор … признает в полном объеме (объяснительная …от 18.09.2017г. в деле).

Указанные выше объяснения подтверждены приказом № 1/05 от 28.04.2017г. «Об исполнении обязанностей временно отсутствующего работника», согласно которому в связи с уходом в отпуск главного редактора ООО «Кактус Принт» … обязанности главного редактора были возложены на выпускающего редактора … на срок с 1.05.2017г. по 25.06.2017г. (в деле).

В соответствии с п.6.3.10 устава редакции средства массовой информации журнала «Карта удовольствий. Сочи», принятого и утвержденного 12.05.2015г., главный редактор обязан осуществлять проверку редакционных и рекламных материалов на предмет соблюдения ФЗ «О СМИ», ФЗ «О рекламе», ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию» и других нормативных и законодательных актов при подготовке каждого выпуска журнала (в деле).

При этом в деле имеются объяснения генерального директора ООО «Кактус Принт» …. от 10.11.2017г., из которых следует, что статья «КОФЕ В СОЧИ -MUST DRINK», опубликованная в журнале «Карта удовольствий Сочи, лето 2017», не является рекламным материалом и не содержит в себе информации рекламного

характера, а является редакционным информационно- аналитическим материалом (обзором).

Довод ООО «Кактус Принт» об отсутствии нарушения законодательства о рекламе, поскольку материал, распространенный в журнале «Карта удовольствий Сочи, лето 2017», носил исключительно справочно-информационный характер, Краснодарское УФАС России считает необоснованным.

Понятие справочно-информационного материала содержится в п. 3 ч. 2 ст.2 Федерального закона «О рекламе», а именно: справочно-информационными и аналитическими материалами (обзоры внутреннего и внешнего рынков, результаты научных исследований и испытаний) являются материалы, не имеющие в качестве основной цели продвижение товара на рынке и не являющиеся социальной рекламой.

Информация, опубликованная в журнале «Карта удовольствий Сочи, лето 2017», в том числе содержания: *«STARBUCKS. Этот бренд не нуждается в представлении. Он всем известен и всем знаком, а еще здесь самый вкусный кофе. Даже вкусней, чем в Baker street и Surf Coffee. Сочи, Новая Заря,7 ТРЦ «МореМолл»* с использованием фотографии стакана с кофе, предлагаемого в данной кофейне, является рекламой кофейни STARBUCKS, поскольку адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к кофейне STARBUCKS, к формированию и поддержанию интереса потенциальных потребителей к кофейне STARBUCKS и его продвижению на рынке, а также содержит информацию, выделяющую данную кофейню среди других кофеен, что способствует привлечению потребителей именно в эту кофейню.

Кроме того, согласно выходным данным журнала «Карта удовольствий Сочи» данный журнал зарегистрирован в Управлении Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Южному Федеральному округу как рекламное издание (свидетельство о регистрации ПИ № ТУ 23-01452 от 08.05.2015г.)

На основании изложенного, выпускающим редактором ООО «Кактус Принт» (ранее исполнявшим обязанности главного редактора ООО «Кактус Принт») …. при распространении в журнале «Карта удовольствий Сочи, лето 2017» (июнь 2017г.) на стр.29 рекламы следующего содержания: *«STARBUCKS. Этот бренд не нуждается в представлении. Он всем известен и всем знаком, а еще здесь самый вкусный кофе. Даже вкусней, чем в Baker street и Surf Coffee. Сочи, Новая Заря,7 ТРЦ «МореМолл»* нарушены требования п.1 ч.2, п.1 ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе».

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

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем 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.

Таким образом, действия должностного лица - выпускающего редактора ООО «Кактус Принт» (ранее исполнявшего обязанности главного редактора ООО «Кактус Принт») …, выразившиеся в распространении в журнале «Карта удовольствий Сочи, лето 2017» (июнь 2017г.) на стр.29 рекламы следующего содержания: *«STARBUCKS. Этот бренд не нуждается в представлении. Он всем известен и всем знаком, а еще здесь самый вкусный кофе. Даже вкусней, чем в Baker street и Surf Coffee. Сочи, Новая Заря,7 ТРЦ «МореМолл»*, с нарушением требований п.1 ч.2, п.1 ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе», образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – г. Сочи.

Время совершения административного правонарушения – июнь 2017г. (подтверждено экземпляром журнала «Карта удовольствий Сочи, лето 2017» июнь 2017г.).

В соответствии с ч.1 ст. 4.1.1 КоАП РФ являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II КоАП РФ или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среды, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

При рассмотрении дела № 95 Р-А/2018 Краснодарским УФАС России установлено, что должностное лицо - выпускающий редактор ООО

«Кактус Принт» (ранее исполнявший обязанности главного редактора ООО «Кактус Принт») … ранее за нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ к административной ответственности Краснодарским УФАС России не привлекался.

ООО «Кактус Принт» (354000, г. Сочи, ул. Конституции СССР, 18, 324, ИНН 2320177794, ОГРН 1092366008866) является субъектом малого предпринимательства (микропредприятие) и состоит в реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, что подтверждено выпиской из реестра от 25.04.2018 г., опубликованного на официальном сайте Федеральной налоговой службы РФ https://msp.nalog.ru/search.html (выписка в деле).

ООО «Кактус Принт» является учредителем, издателем, редакцией и распространителем журнала «Карта удовольствий Сочи, лето 2017», в котором на дату выпуска журнала … исполнял обязанности главного редактора.

При рассмотрении дела № 95 Р-А/2018 управлением не установлены обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Руководствуясь, ч. 2 ст. 3.4, ч.1 ст. 4.1.1, ч. 1 ст.14.3, ст. 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь должностное лицо - выпускающего редактора ООО «Кактус Принт» (ранее исполнявшего обязанности главного редактора ООО «Кактус Принт») … к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде **предупреждения**.

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 (вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела) в течение 10 дней 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.

Заместитель руководитель управления …