

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 06-102/15

об административном правонарушении

Резолютивная часть оглашена «11» сентября 2015 г.

В полном объеме изготовлено «16» сентября 2015 г.
Новосибирск

г.

Я, заместитель руководителя - начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области Т.В. Лопаткина, рассмотрев протокол № 06-102/15 от «05» августа 2015 г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью Торговый Дом «Стройдинг» (далее – ООО ТД «Стройдинг», ОГРН 8105476188623 от 14.10.2010 г. ИНН/КПП 5402521806/540201001, юридический адрес: 630001, г. Новосибирск, ул. 1-я Ельцовка 1, подъезд 5, офис 17), по части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 29.4 КоАП РФ,

в присутствии представителя ООО ТД «Стройдинг» «...» (доверенность № 7 от 21.07.2015 г.), учредителя ООО ТД «Стройдинг» «...» (Выписка из ЕГРЮЛ),

УСТАНОВИЛ:

В Новосибирское УФАС России поступили обращения ООО НПО «Фуллерен» (вх. № 5332э от 12.11.2014 г., № 12434 от 18.11.2014 г.), согласно которым, Общество является обладателем товарного знака (знака обслуживания) "Корунд" на основании Свидетельства на товарный знак (знак обслуживания) № 382718 с датой приоритета 21.08.2008 г. сроком действия до 21.08.2018 г. по классу МКТУ:

02 - краски, олифы, лаки, защитные средства, предохраняющие материалы от коррозии, а древесину от разрушения, красящие вещества, протравы, необработанные природные смолы, листовые и порошкообразные металлы, используемые для художественно-декоративных целей и их художественной печати и др.;

17 - каучук, резина, гуттаперча, асбест, слюда и изделия из этих материалов, не относящиеся к другим классам, изделия из частично обработанных пластмасс др.

Заявитель установил, что при наборе в поисковой системе "Яндекс" текста: "корунд Новосибирск" в одной из первых ссылок поисковик (поисковый механизм) выдается текст: "корунд Новосибирск sibild.ru".

Указанный сайт принадлежит компании ООО "Сибилд", которая реализует товары конкурентов заявителя, в том числе "Изоллат", тем самым вводя потребителя в заблуждение и нанося вред деловой репутации заявителя и его торговой марке, официально публикуя ложную информацию о продажах товара заявителя.

Комиссией Новосибирского УФАС России установлено следующее.

Согласно распечаткам, представленным заявителем от 12.11.2014 г., а также Протоколу осмотра Интернет-сайта Новосибирского УФАС России от 17.11.2014 г., при введении в поисковую строку системы «Яндекс» слова «корунд» поисковый механизм отображает список рекламных ссылок (<http://yandex.ru/yandsearch?clid=9582&text=%D0%BA%D0%BE%D1%80%D1%80%D1%83%D0%BD%D0%B4>), в котором на первом месте стоит ссылка с заголовком:

«корунд Новосибирск / sibild.ru

Реклама_ sibild.ru_ Адрес и телефон, Новосибирск_

Теплоизоляционная краска: 1мм заменяет 5 см минваты! Консультация бесплатно _ «...»_ Пн-пт 8:00-17:00».

В соответствии с п.1 ст.3 Закона о рекламе, реклама - 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.

Объектом рекламирования может быть 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.

Товар, согласно п.3 ст.3 Закона о рекламе - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Вышеуказанная информация является по своему содержанию и форме рекламной, поскольку направлена на привлечение внимание неопределенного круга лиц к объекту рекламирования – сайту sibild.ru, продукции, реализуемой, в том числе посредством указанного сайта, а также поддержание интереса к данному сайту, т.е. отвечает всем требованиям понятия «реклама».

При нажатии на рассматриваемое рекламное объявление происходит переход на сайт www.sibild.ru. Указанный сайт содержит информацию о продукции «Изолит», ее подробное описание, а также фотоизображение указанной продукции.

Согласно ответу ООО «ЯНДЕКС» (вх. № 13659 от 16.12.2014 г.), рассматриваемая рекламная информация была заполнена Рекламодателем – ООО ТД «Стройдинг», самостоятельно при выставлении счетов на оплату услуг Яндекса. Яндекс не осуществляет проверку достоверности указанной информации.

Заключение договора на размещение Рекламы между Яндексом и Рекламодателем осуществлялось посредством акцепта Рекламодателем Оферты на оказание услуг «Яндекс.Директ», расположенной в сети Интернет по адресу: http://legal.yandex.ru/oferta_direct/ (далее - «Оферта»), в порядке предусмотренном Разделом 7 Оферты.

В соответствии с п. 3.3 Оферты рекламодатель самостоятельно осуществляет подготовку рекламной кампании, в том числе самостоятельно составляет и приводит рекламные объявления в готовую для распространения в виде рекламы форму. Так же, согласно указанному пункту Оферты рекламодатель (представитель рекламодателя) самостоятельно осуществляет подготовку и редактирование рекламной кампании, в том числе составление/изменение рекламных объявлений, подбор ключевых слов, в соответствии с установленной формой в подразделе «Дать объявление» сайта Яндекс.Директ или соответствующей прикладной программы (в том числе для мобильных устройств) с учетом всех требований, определенных Офертой, если иное не согласовано сторонами дополнительно. В соответствии с п.3.3.1 Оферты доступ к указанной форме для создания рекламной кампании рекламодателю (представителю рекламодателя) предоставляется через клиентский веб-интерфейс после авторизации в качестве зарегистрированного пользователя Сайта Яндекс.ру (в том числе через соответствующие прикладные программы (включая программы для мобильных устройств) путем ввода логина и пароля рекламодателя. Таким образом, указанный порядок размещения рекламных объявлений не предполагает переписки с Яндексом или подачи рекламодателем заявок на размещение рекламных объявлений.

Из пояснений ООО «ЯНДЕКС» следует, что распространение рассматриваемой рекламы осуществлялось в период с 26.06.2013 г. по 27.11.2014 г.

Показ Рекламы осуществлялся с пометкой «Реклама» в соответствии с п. 2 документа «Правила показа» (расположен в сети Интернет по адресу: http://legal.yandex.ru/direct_display_rules/).

ООО «Яндекс» также были представлены: Счета № Б-26868221-1 от 26.06.2013 г., № Б-30330538-1 от 30.10.2013 г., № Б-33554025-1 от 19.02.2014 г., № Б-37249955-1 от 18.06.2014 г., № Б-39720680-1 от 04.09.2014 г., № Б-41026688-1 от 13.10.2014 г., подписанные Акты об оказанных услугах за 2013 -2014 г.г. ООО ТД «Стройдинг».

В свою очередь, согласно пояснениям ООО «Сибилд» (вх. № 13117 от 03.12.2014г.), ООО «Сибилд» имеет основной ОКВЭД 45.22 - устройство покрытий, зданий и сооружений, ведет хозяйственную деятельность, связанную с этим направлением, оказывает услуги в области изоляционных строительных работ и смежные с ними, также ведет торгово-посредническую деятельность по закупкам и продаже строительных материалов.

ООО «Сибилд» осуществляет закупку строительных материалов согласно поступивших к нему запросов от клиентов и в последующем использует строительные материалы при производстве ремонтных-строительных работ, либо при продаже клиентам.

ООО «Сибилд» использует в целях ведения своей хозяйственной деятельности информационный сайт в сети интернет по адресу: <http://www.sibild.ru>, в предпринимательской деятельности юридического лица слово «Корунд» как имя собственное не используется. ООО «Сибилд» использует привлеченного специалиста – гр. Багуто Елену Олеговну для производства работ по обслуживанию своего сайта (Договор № 1/2014 на оказание услуг по размещению контекстной рекламы и/или рекламы от 23.01.2014 г.).

Исполнитель по указанному договору осуществляет размещение рекламы в соответствии с требованиями законодательства РФ и требованиями и правилами размещения соответствующих интернет-медийных площадках и ресурсов. Заказчик, не имея соответствующего профессионального образования в области рекламы, не имеет соответствующих обязательств по договору в определении существенных рекламных стратегий в отношении своего юридического лица. ООО «Сибилд» не имеет договорных отношений с системой «Яндекс», не располагает информацией о рекламе, размещенной в указанной системе.

ООО «Сибилд» не имеет Свидетельств на патенты, товарные знаки, знаки обслуживания, не имеет заключенных лицензионных договоров, не занимается производством собственной продукции. Каталогов, буклетов, иной полиграфической продукции, на которой указано было бы имя собственное «Корунд» ООО «Сибилд» не имеет и не распространяет.

Согласно представленному Договору № 1/2014 на оказание услуг по размещению контекстной рекламы и/или рекламы от 23.01.2014 г., в период действия данного Договора, заказчик (ООО «Сибилд») поручает, а исполнитель - гр. Багута Елена Олеговна, обязуется производить ежемесячное ведение рекламной кампании заказчика в сети Интернет, согласно своим профессиональным навыкам и умениям.

В соответствии с п. 5.2 указанного Договора, исполнитель несет ответственность за содержание и оформление размещаемой в соответствии с вышеуказанным договором рекламы.

Согласно пояснениям ООО ТД «Стройдинг» (вх. № 272 от 15.01.2015 г.), Общество не имеет договорных отношений на размещение рекламы с ООО «Сибилд», не располагает информацией о рассматриваемой рекламе.

При этом, на рассмотрение дела Комиссией Новосибирского УФАС России представителем ООО ТД «Стройдинг» был представлен отзыв (исх. № 30/03 от 30.03.2015 г.), в котором Общество изложило свою позицию, согласно которой слово «корунд» является общеупотребимым и приводит значения слова корунд из толковых словарей русского языка:

Толковый словарь Ожегова, корунд - твердый минерал-кристаллический глинозем с примесью железа, хрома, титана;

Толковый словарь русского языка Ефремова Т.Ф. - корунд – отличающийся большой твердостью минерал (кристаллический глинозем) разновидностями которого являются рубин, топаз, сапфир.

При наборе слова «корунд» в поисковой системе «Яндекс» поисковая система выдает 2 млн. ответов разнопланового характера и о минералах и о драгоценных камнях, и о камнях, и о химической продукции, и о теплоизоляции, и о детских садах и т.д. Поскольку указанное слово является общеупотребимым, ООО НПО «Фуллерен» по информации Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам является правообладателем Изображения товарного знака, знака обслуживания «К (символ шара) рунд», а не слова «Корунд».

По мнению ООО ТД «Стройдинг», при визуальном осмотре зарегистрированного изображения товарного знака правообладателя - ООО НПО «Фуллерен» - четко видно несоответствие изображения товарного знака и слова Корунд, т.к. в изображении товарного знака вместо буквы «О» использован символ, похожий на цветной шар.

Кроме того, Общество считает, что в материалах дела отсутствуют какие-либо данные о фактах, позволяющие сделать вывод, что наименование товарного знака заявителя является узнаваемым и широко известным. Этот вывод носит субъективный, оценочный характер, что не допустимо при оценке обстоятельств о нарушении законодательства о рекламе. В данном случае наименование товарного знака Заявителя и употребленное слово не совпадают, не идентичны друг другу.

Общество указывает, что Новосибирским УФАС России не приведено никаких доводов в пользу вывода о том, что в рассматриваемом случае речь идет об употреблении наименования торгового знака, а не общеупотребимого слова.

Ключевые слова в поисковом запросе не являются частью рекламы, они всего лишь одно из условий показа рекламных объявлений. Закон не содержит никаких специальных требований, ограничений, запретов на использование ключевых слов. Это относится и к ключевым словам полностью или частично совпадающим с чьим то товарным знаком. В России декларируется свобода экономической деятельности и недопущение ограничения конкуренции. В соответствии с этим принципом любой субъект экономической деятельности может использовать любые, тем более общеупотребимые слова, в качестве ключевых для объявлений в контекстной рекламе.

Также Общество указывает, что согласно пункту 2.1 Договора возмездного оказания услуг по размещению рекламы № рб/2013 от 15.01.2013г., заключенного с гр. «...», срок действия договора установлен с 15 января 2013г. и до момента исполнения сторонами обязательств по договору. Договор заключен на неопределенный срок и пролонгации на каждый последующий календарный год не требует. Договор является действующим и по настоящее время.

По результатам оказания услуг по заключенному между сторонами договору за ноябрь 2014г. был подписан Акт № 36 от 28.11.2014г., согласно которому Исполнителю «...» были выплачены денежные средства в размере 3000 (Три тысячи) рублей. Порядок оказания услуг сторонами при подписании услуг не проверялся.

Согласно пояснениям гр. «...» (вх. № 4908 от 26.05.2015 г.), она поддерживает позицию ООО ТД «Стройдинг» по основаниям возбуждения дела, изложенную в Отзыве (исх. № 30/03 от 30.03.2015 г.), а также указывает, что является привлеченным специалистом для производства работ по размещению рекламы в сети Интернет и взаимодействию от имени компаний ООО ТД «Стройдинг» и ООО «Сибилд» в области рекламных отношений.

«...» непосредственно по договору осуществляет размещение рекламы в соответствии с требованиями законодательства РФ и требованиями и правилами размещения на соответствующих интернет-медийных площадках и ресурсах, разрабатывает объявления рекламного характера для указанных компаний и

размещает объявления в системе «Яндекс Директ».

Комиссия Новосибирского УФАС России, рассмотрев пояснения сторон и материалы дела, пришла к выводу, что доводы ответчиков являются ошибочными и противоречат фактическим обстоятельствам дела.

В соответствии с п. 3 ч.3 ст.5 Закона о рекламе, недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об ассортименте и о комплектации товаров, а также о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока.

П. 20 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе установлено, что недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

В рассматриваемой рекламной информации: «корунд Новосибирск / sibild.ru _ Реклама_ sibild.ru_ Адрес и телефон, Новосибирск_ Теплоизоляционная краска: 1мм заменяет 5 см минваты! Консультация бесплатно _ +«...»Пн-пт 8:00-17:00» используется не общеупотребимое слово, обозначающее минерал, а наименование товарного знака ООО НПО «Фуллерен» «Корунд».

Потребитель, заинтересованный в приобретении продукции, выпускаемой под товарным знаком «Корунд», вводя в поисковую систему текст: «корунд Новосибирск» видит первой строкой рекламную информацию (активную ссылку), путем нажатия на которую выполняется переход на сайт <http://www.sibild.ru> ООО «Стройдинг», на котором предлагается не продукция под товарным знаком «Корунд», а аналогичные по назначению товары по наименованием «Изолит», выпускаемая конкурентом ООО НПО «Фуллерен».

Фактически в рассматриваемой рекламе за счет использования наименования товарного знака заявителя привлекается внимание неопределенного круга лиц к продукции, реализуемой ООО «Сибилд», в том числе, указанной на официальном сайте Общества, при этом, рассматриваемая реклама в совокупности с введенным в поисковую строку запросом «корунд», создает впечатление, что у ООО «Сибилд» заинтересованный потребитель сможет приобрести продукцию заявителя, выпускаемую под товарным знаком «Корунд», которая разыскивается им целенаправленно, что не соответствует действительности.

Следовательно, потребитель лишен возможности приобрести товар заявителя по предложенной ссылке (на сайте) у конкретного продавца, чем обманываются его ожидания.

Таким образом, указанные обстоятельства свидетельствуют о нарушении п.п. 3,20 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение указанных требований Закона о рекламе несет рекламодаделец (ч.7 ст. 38 ФЗ «О рекламе»).

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно материалам дела, между гр. «...» (исполнитель) и ООО «Сибилд» (заказчик) заключен договор № 1/2014 на оказание услуг по размещению

контекстной рекламы и /или рекламы от 23.01.2014 г., по которому заказчик поручает, а исполнитель обязуется производить ежемесячное ведение рекламной кампании, т.е. размещение контекстной рекламы и/или рекламы на сайте <http://www.sibild.ru> заказчика.

Также, между ООО ТД «Стройдинг» (заказчик) и гр. «...». (исполнитель), заключен договор возмездного оказания услуг по размещению рекламы № рб/2013 от 15.01.2013 г., по условиям которого заказчик поручает, а исполнитель обязуется производить ежемесячное ведение рекламной кампании, т.е. размещение контекстной рекламы и/или рекламы заказчика в сети Интернет, в том числе в системе «Яндекс.Директ», согласно своим профессиональным навыкам и умениям.

Договор заключен на неопределенный срок.

В силу п. 5.1 указанного заказчик Договора обязан, в том числе, передать исполнителю фотографии сотрудников, клиентов, информацию/презентацию о компании и об услугах/товарах/работах компании в электронном/устном варианте в течение 5-ти дней с момента запроса исполнителя, согласовать представленный исполнителем прототип и структуру рекламной продукции в течение 7-и дней с момента предоставления исполнителем.

В силу п. 5.2 Договора исполнитель, в том числе, обязан в течение 15 дней после передачи заказчиком всех необходимых сведений предоставить прототип и структуру рекламной продукции; на основании согласованных заказчиком прототипа и структуры рекламной продукции разработать дизайн рекламной продукции.

Заказчик обязан оплатить услуги, оказанные в соответствии с Планом работ и актом выполненных работ в течение 3-х рабочих дней с момента подписания акта выполненных работ, на основании счета выставленного исполнителем. В случае не подписания Акта выполненных работ в течение пяти рабочих дней, заказчик обязан предоставить возражения на акт выполненных работ в тот же срок. Стороны согласовывают возражения по акту выполненных работ и назначают сроки доработки/исполнения работ в Акте возражений (п. 4.2 указанного Договора).

Меры ответственности сторон, не предусмотренные в данном Договоре, применяются в соответствии с нормами гражданского законодательства, действующего на территории России (п. 6.3 Договора).

Во исполнение указанного Договора от 15.01.2013 г., «...». представлены: Акт № 36 от 28.11.2014 г. по которому услуги по Договору № рб/2013 от 15.01.2013 г. выполнены полностью и в срок, заказчик (ООО ТД «Стройдинг») по объему, качеству и срокам претензий не имеет, Расходный кассовый ордер от 28.11.2014 г.

При этом, как ООО ТД «Стройдинг», так и «...». не представлены макеты рекламной информации, размещенной по Договору № рб/2013 от 15.01.2013 г. в ноябре 2014 года в ресурсе «Яндекс Директ».

На рассмотрении дела представитель ООО ТД «Стройдинг» пояснила, что гр. «...», для размещения рекламной информации в системе «Яндекс» были переданы коды доступа к личному кабинету, с которого производится ввод рекламной информации.

Вместе с тем, ООО «Яндекс» представлены документы, свидетельствующие об оплате услуг ООО ТД «Стройдинг» за размещение рекламы, в том числе рассматриваемой (счета, акты выполненных работ) за весь период ее размещения, без указания конкретного содержания.

При этом, способ размещения рекламной информации на Интернет-ресурсе «Яндекс Директ» также позволяет ООО ТД «Стройдинг» самостоятельно вводить, изменять, дополнять любое содержание рекламы, не зависимо от наличия доступа у гр. «...».

Следовательно, с учетом изложенных обстоятельств рекламодателем данной рекламы является ООО ТД «Стройдинг», в чьих действиях содержится нарушения требований п.п. 3, 20 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе.

Нарушения ч.7 ст. 5 Закона о рекламе Комиссией Новосибирского УФАС России не установлено.

Согласно п.4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Ненадлежащая реклама не допускается.

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России от 08.07.2015 г. ООО ТД «Стройдинг» признано нарушившим требования:

- п. 3 ч.3 ст.5 Закона о рекламе: недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об ассортименте и о комплектации товаров, а также о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока;

- п. 20 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе: недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара,

а информация, размещенная в ноябре 2014 г., в поисковой строке системы «Яндекс» следующего содержания:

«корунд Новосибирск / sibild.ru

Реклама_ sibild.ru_ Адрес и телефон, Новосибирск_

Теплоизоляционная краска: 1мм заменяет 5 см минваты! Консультация бесплатно _ «...»_ Пн-пт 8:00-17:00», ненадлежащей рекламой.

Согласно ч. 4 ст. 38 Закона о рекламе, нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателем, рекламодателем, рекламодателем 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 Кодекса РФ об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38,

19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Время совершения административного правонарушения – ноябрь 2014 г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

На рассмотрении административного дела представитель Общества представителем поддержана позиция, изложенная в письменных пояснениях к Протоколу № 06-102/15 об административном правонарушении от 05.08.2015 г. (вх. № 7246 от 05.08.2015 г.), согласно которой «...», является одним из собственников ООО ТД «Стройдинг». Данная компания является семейным предприятием микробизнеса на территории Новосибирской области.

Уже более 5 лет Общество внедряет на рынок Сибири инновационные строительные материалы и технологии. Занимает очень узкую нишу строительной отрасли: проникающая гидроизоляция и герметики для межпанельных швов. Как и любой инновационный бизнес этот бизнес является маломаржинальным и требует большой временной фактор для получения отдачи в виде прибыли.

Продажа инновационных строительных материалов требует гораздо более серьезных человеческих ресурсов в маркетинге и продвижению, чем просто торговля песком или бетоном.

Фирма имеет не большой штат сотрудников, но все необходимы. Минимальный штат, минимальный офис и склад. Собственники «...» и «...» так же активно работают, платят все налоги и честно ведут бизнес.

Строительный бизнес сезонный. Зимой, которая в Сибири значительно длиннее чем лето, продажи замирают, в связи с чем, Общество зимой содержит штат сотрудников на те деньги, которые были заработаны летом и из личных накоплений гр. «...». и «...»

Осенью 2014 года грянул кризис, который в первую очередь ударил по строительной отрасли.

Рынок и обороты падают каждый месяц, значительно выросли налоги, некоторые стройки были заморожены, многие строительные фирмы обанкротились, в том числе и конкуренты Общества.

В настоящее время задолженность Общества перед поставщиками выросла до 2 500 000 рублей. 860 000 рублей Обществу должны его клиенты.

Как указывает Общество, его задача сохранить рабочие места, чтобы сотрудники не стали безработными в трудной ситуации, поскольку у них семьи и дети.

Любой штраф в данном текущем финансовом положении сделает продолжение ведения бизнеса Общества практически не возможным, а размер штрафа по нарушению законодательства о рекламе от 100000 до 500000 рублей, по словам представителя, приведет к банкротству бизнеса.

В связи с изложенным, представители Общества просят наложить штрафные санкции на «...» как на физическое лицо или как на должностное лицо, которое, не

согласовав с директором ООО ТД «Стройдинг» размещение рекламы партнера ООО «Сибилд» в рекламе «Яндекс директ», разместило это объявление.

ООО «Сибилд» является, в том числе и торгующей организацией, имеет право торговать любыми строительными материалами, которые свободно покупаются и свободно продаются, любыми участниками рынка. ООО «Сибилд» осуществляет продажи своим клиентам строительных материалов согласно перечню.

Кроме того, гр. «...». просит учесть малозначительность произошедшего нарушения, которое совершено впервые, права и законные интересы граждан и юридических лиц, в том числе ООО «НПО «Фуллерен», не нарушены. Размещенная реклама была снята сразу после запроса антимонопольного органа.

Должностное лицо, рассмотрев приведенные представителем доводы об отсутствии нарушения, приходит к выводу, что они опровергаются имеющимися в материалах дела доказательствами.

Решением Новосибирского УФАС России по делу № 35/15 ООО ТД «Стройдинг» было признано нарушившим законодательство РФ о рекламе, оценка всех фактических обстоятельств также изложена в указанном Решении и приведена выше.

При этом согласно информации на сайте www.sibild.ru, каталог материалов включает продукцию противоморозные добавки в раствор и бетон «Нордпласт», жидкую теплоизоляцию «Изолат», строительные герметики «Сазиласт». Также из отзыва ООО «Сибилд» - от 01.04.2015 г. следует, что какое-либо упоминание «Корунд» на сайте отсутствует, данное наименование в предпринимательской деятельности как имя собственное не используется.

В то же время в сети Интернет в открытом доступе на сайте заявителя ООО «НПО Фуллерен» www.korund34.ru предлагается сверхтонкая жидкая теплоизоляция и гидроизоляция «Корунд».

Рассмотренная рекламная информация: «корунд Новосибирск / sibild.ru / Реклама_ sibild.ru_ Адрес и телефон, Новосибирск_ Теплоизоляционная краска: 1мм заменяет 5 см минваты! Консультация бесплатно _ «...» Пн-пт 8:00-17:00» вводит потребителей в заблуждение относительно возможности приобретения теплоизоляции под маркой «Корунд».

Согласно части 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 2 июня 2004 г. N 10 при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18

настоящего Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

Должностным лицом каких-либо исключительных обстоятельств, позволяющих отнести нарушение к малозначительным, не усматривается.

Согласно ч. 2 ст. 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 данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В данном случае именно у ООО «ТД Стройдинг» имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В силу ч. 3 ст. 2.1. Кодекса РФ 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 или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

Срок давности для привлечения к административной ответственности ООО ТД «Стройдинг» не истек.

Учитывая характер правонарушения, финансовое положение, наличие смягчающих обстоятельств (нарушение совершено впервые, приняты меры по устранению нарушения), при отсутствии отягчающих обстоятельств, установленных ст. 4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, руководствуясь статьями 14.3, 23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью Торговый Дом «Стройдинг» (ОГРН 8105476188623 от 14.10.2010 г. ИНН/КПП 5402521806/540201001, юридический адрес: 630001, г. Новосибирск, ул. 1-я Ельцовка 1, подъезд 5, офис 17) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

2. Применить к ООО Торговый Дом «Стройдинг» меру ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях 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 статьей 31.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях на р/с 40101810900000010001 в Сибирское ГУ Банка России в г.

Новосибирске, БИК 045004001, получатель: УФК по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России), ИНН 5405116098 / КПП 540501001, код БК 161 1 16 26000 01 6000 140, ОКТМО 50701000 назначение платежа: административный штраф за нарушение законодательства о рекламе.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1-30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

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.

Ввиду ограниченности времени рассмотрения дела составление постановления в полном объеме отложено на 1 день.

В силу ст. 29.11 КоАП РФ, резолютивная часть Постановления по делу об административном правонарушении объявлена немедленно по окончании рассмотрения дела.