

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 30-14.3ч.1/17

об административном правонарушении

14 мая 2018 года г. Челябинск

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России), <...>, рассмотрев протокол № 30-14.3ч.1/18 об административном правонарушении, составленный заместителем руководителя-начальником отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией <...>, и материалы дела об административном правонарушении № 30-14.3ч.1/18, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Килобайт» (ОГРН 1137453011190, ИНН/КПП 7453261282/745301001, зарегистрированное по адресу: пр-кт Ленина, д. 36А, оф. 43, г. Челябинск) (далее – ООО «Килобайт») по факту распространения 31 октября 2017 года в сети «Интернет» на сайте www.krasnoeibeloe.ru рекламы алкогольной продукции с нарушением пункта 8 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в присутствии представителя по доверенности ООО «Килобайт» - <...>,

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

исследовав материалы дела, разъяснив представителю лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, права, а именно: знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы и иные процессуальные права и обязанности, предусмотренные КоАП РФ.

В соответствии со статьей 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом,

УСТАНОВИЛ:

В Челябинское УФАС России поступило заявление физического по факту распространения в сети «Интернет» на сайте www.krasnoeibeloe.ru рекламы алкогольной продукции.

Из заявления следует, что на главной странице сайте www.krasnoeibeloe.ru

присутствует динамично меняющийся рекламный блок с рекламой отдельных алкогольных напитков, направленный, по мнению Заявителя, на привлечение внимания к конкретному товару и его выделение среди однородных товаров.

Согласно сведениям, размещенным на официальном сайте АНО «Координационный центр национального домена сети Интернет», регистратором доменного имени «krasnoeibeloe.ru» является АО «РСИЦ».

АО «РСИЦ» по запросу Челябинского УФАС России представлены письменные сведения, согласно которым администратором домена второго уровня «krasnoeibeloe.ru» является ООО «Килобайт».

С целью проверки фактов, изложенных в заявлении, специалистами Челябинского УФАС России осуществлен осмотр сайта www.krasnoeibeloe.ru, о чем составлен Акт осмотра № 160-2017 от 31 октября 2017 года. Установлено: По ссылке <https://krasnoeibeloe.ru> осуществляется переход на сайт лица, осуществляющего деятельность под коммерческим обозначением «Красное&Белое».

В информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте «krasnoeibeloe.ru» по состоянию на 31 октября 2017 года на главной странице размещены баннеры с меняющимся кадром по типу слайд-шоу, 5 из 7 баннеров содержат изображения алкогольной продукции, цену и активную ссылку «Подробнее...».

На главной странице размещены баннеры с меняющимся кадром по типу слайд-шоу, в том числе баннеры, содержащие изображения алкогольной продукции.

В первом рекламном баннере присутствует изображение пивной кружки и пива в жестяной банке «5,0 Original», указана цена 59-99 р. и активная ссылка «Подробнее...».

Второй баннер содержит изображение бутылки текилы «Lokita», указана цена 739-90 р. и активная ссылка «Подробнее...».

В третьем баннере присутствует изображение бутылки виски «Highland Park», указана цена 2699-90 р. и активная ссылка «Подробнее...».

На четвертом баннере изображена бутылка текилы «EspolOn», указана цена 1499-90 р. и активная ссылка «Подробнее...».

Пятый баннер содержит изображение бутылки виски «Bob Monty», указана цена 449-99 р. и активная ссылка «Подробнее...».

В нижней части страницы в виде блоков присутствуют сведения: под заголовком «Вчера»: Чертовски хороший напиток для страшной ночи!, под заголовком «27 октября 2017 г.»: Текила на Halloween, под заголовком «26 октября 2017 г.»: Пылающее ведьмовское зелье!, под заголовком «25 октября

2017 г.»: Адски пламенный бренди. Далее имеется активная ссылка в виде стрелки, при активации которой осуществляется переход в раздел «Новости».

Присутствуют 8 блоков.

Первый блок содержит изображение коньяка «Remy Martin».

Во втором блоке присутствует изображение бутылки текилы «Lokita».

В третьем блоке содержится изображение бутылки абсента «Xenta».

В четвертом блоке размещено изображение бутылки бренди «Torres».

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 (статья 3 Закона о рекламе).

Антимонопольным органом в письме от 28.08.2015 № АК/45828/15 отражена позиция относительно рекламы в сети «Интернет», в отдельных случаях, когда размещаемая на сайте информация направлена не столько на информирование потребителя об ассортименте товаров или деятельности компании, сколько на привлечение внимания к конкретному товару и его выделение среди однородных товаров (например, всплывающий баннер), такая информация может быть признана рекламой.

Поскольку баннеры, размещенные на главной странице интернет-ресурса «krasnoeibeloe.ru» выполнены по типу слайд-шоу со сменой кадра и в виде отдельных блоков, привлекают внимание неопределенного круга лиц – посетителей общедоступной сети «Интернет», информация, выполненная указанным способом, признается рекламной и должна соответствовать требованиям рекламного законодательства.

В данном случае на интернет-ресурсе www.krasnoeibeloe.ru в виде динамически меняющихся баннеров размещены визуальные изображения, цена и наименование конкретной алкогольной продукции – «5,0 Original», «Lokita», «Highland Park», «EspolÒn», «Bob Monty», что позволяет ее выделить из однородной группы товаров.

Данная информация предназначена для неопределенного круга лиц, формирует и поддерживает интерес к конкретным товарам – алкогольной продукции с наименованием «5,0 Original», «Lokita», «Highland Park», «EspolÒn», «Bob Monty», имеет конечной целью реализацию данных товаров, следовательно, указанная информация является рекламой.

В соответствии с пунктом 8) части 2 статьи 21 Закона о рекламе реклама алкогольной продукции не должна размещаться в информационно-

телекоммуникационной сети «Интернет».

В соответствии с пунктом 7 статьи 2 Федерального закона № 171-ФЗ от 22.11.1995 «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» (далее – Закон о государственном регулировании оборота алкогольной продукции) алкогольная продукция – пищевая продукция, которая произведена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции, за исключением пищевой продукции в соответствии с перечнем, установленным Правительством Российской Федерации. Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как спиртные напитки (в том числе водка, коньяк), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха.

«5,0 Original», «Lokita», «Highland Park», «EspolOn», «Bob Monty», реклама которых присутствует на сайте «krasnoeibeloe.ru», являются алкогольной продукцией, соответственно, распространение такой рекламы не соответствует требованиям пункта 8 части 2 статьи 21 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований части 2 статьи 21 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Согласно статье 3 Закона о рекламе, рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем является ООО «Килобайт», которое является администратором доменного имени «krasnoeibeloe.ru», то есть обладает правом администрирования, наполнения и изменения сайта, а также на которого в соответствии с Договором № 37/Э возложены полномочия по оказанию услуг ООО «Лабиринт», продавцу алкогольной продукции, в интересах которого присутствует информация на спорном сайте, по размещению информации на сайте www.krasnoeibeloe.ru.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрено, что нарушение 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.

Согласно части 1 статьи 37 Закона о защите конкуренции коммерческие организации за нарушение антимонопольного законодательства несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

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

Согласно пункту 16.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 2 июня 2004 года № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» в отличие от физических лиц в отношении юридических лиц КоАП РФ формы вины (статья 2.2 КоАП РФ) не выделяет. Следовательно, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ).

Вина ООО «Килобайт» выразилась в необеспечении выполнения требований законодательства о рекламе при распространении рекламы алкогольной продукции в сети «Интернет» на сайте www.krasnoeibeloe.ru, в результате чего допущено нарушение требований пункта 8 части 2 статьи 21 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное статьей 14.3 КоАП РФ, начинается исчисляться со дня совершения административного правонарушения.

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 5 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда РФ от 8.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» рассматривая дела о привлечении лиц к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе, суды должны учитывать, что срок давности привлечения к административной ответственности начинается течь с момента совершения такого правонарушения, а не с момента принятия антимонопольным органом решения о нарушении законодательства о рекламе.

Акт осмотра, которым зафиксировано распространение рекламы алкогольной продукции в сети «Интернет», составлен 31 октября 2017 года. Таким образом, срок давности привлечения к административной ответственности ООО «Килобайт» за данное нарушение истекает 31 октября 2018 года.

У ООО «Килобайт» отсутствовали препятствия и имелась возможность

воздержаться от совершения правонарушения при размещении рекламы, ответственность за которое установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, однако ООО «Килобайт» не приняло необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации.

При таких обстоятельствах ООО «Килобайт» признается виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Обстоятельств, исключающих вину ООО «Килобайт» в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьями 4.2 и 4.3 КоАП РФ соответственно, не установлено.

На рассмотрении дела об административном правонарушении представителем ООО «Килобайт» заявлено устное ходатайство о применении оснований малозначительности, предусмотренных статьей 2.9 КоАП РФ, к данному правонарушению, ввиду того, что оно было допущено на основании заблуждения ООО «Килобайт» о том, что данные об ассортименте, в том числе о скидке на реализуемую продукцию, размещаемые на сайте продавца алкогольной продукции, не являются рекламой.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

В силу пункта 21 Постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24 марта 2005 года № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных отношений.

На основании пункта 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения.

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния, должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо с угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Поэтому, оценивая правонарушение, характер содеянного и его общественную опасность, надлежит соотносить также и с реальным экономическим благосостоянием государства, общества и правонарушителя в определенный период времени. В то же время учитывается, что карательный характер административного наказания не должен обременять правонарушителя в степени, явно противоречащей принципам справедливости юридической ответственности и соразмерности наказания содеянному.

Ходатайство представителя ООО «Килобайт» в части признания совершенного правонарушения малозначительным не подлежит удовлетворению, так как малозначительность правонарушения имеет место в исключительных случаях при отсутствии существенной угрозы охраняемых общественных отношений.

В данном случае не может быть применена мера ответственности по малозначительности, поскольку существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении к исполнению своих публично-правовых обязанностей в сфере соблюдения требований, предусмотренных законодательством о рекламе. Кроме того, из самих пояснений представителей ООО «Килобайт», представленных как при производстве по делу о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, так и при рассмотрении настоящего дела, указано, что нарушение произошло в результате неверного толкования норм Закона о рекламе.

Таким образом, правовых оснований применения к рассматриваемому правонарушению статьи 2.9. КоАП РФ не имеется.

Должностное лицо, рассматривающее дело об административном правонарушении, при назначении административного наказания ООО «Килобайт» учитывает характер совершенного им административного правонарушения, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

В соответствии с частью 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие

дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи [раздела II](#) настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

Должностным лицом Челябинского УФАС России при вынесении постановления в отношении ООО «Килобайт» принято во внимание, что Общество впервые совершило нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, оперативно устранило допущенные нарушения, а именно исполнило предписание антимонопольного органа до вынесения Постановления об административном правонарушении, путем совершения действий, направленных на прекращение распространения рекламы алкогольной продукции в сети «Интернет» на сайте www.krasnoeibeloe.ru, а также отсутствие материалов, свидетельствующих о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера.

С учетом изложенного, ООО «Килобайт» может быть назначено наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного санкцией части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, а именно – административный штраф в размере 50 000 (пятьдесят тысяч) рублей.

Руководствуясь статьями 4.1, 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать виновным ООО «Килобайт» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.
2. Применить к ООО «Килобайт» административное наказание в виде административного штрафа за нарушение требований части 1 статьи 14.3 КоАП РФ в размере 50 000 (пятьдесят тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 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 статьей 31.5 КоАП РФ.

Сумма штрафа должна быть перечислена в доход федерального бюджета по следующим реквизитам: КБК 16111626000016000140, ОКТМО 75701000 на счет органа федерального казначейства: УФК по Челябинской области (для Челябинского УФАС России), отделение Челябинск, БИК 047501001, р/с 40101810400000010801, ИНН 7453045147, КПП 745301001, УИН 16188051400001201974.

В силу части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении 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 настоящего Кодекса, 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. Кроме того, должностное лицо составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

- 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 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.

После уплаты штрафа копии документов, свидетельствующих об уплате административного штрафа, просим представить в Челябинское УФАС России по факсу (351) 263-18-39 либо по адресу г. Челябинск, пр. Ленина, д. 59, каб. 320.