

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 24

о наложении штрафа по делу № 4-05/38
об административном правонарушении

26 мая 2017 г.

г. Хабаровск

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 05 мая 2017 г. и материалы дела № 4-05/38 об административном правонарушении в отношении АО «ВИНЛАБ» (место нахождения: г. Находка, Приморского края, ул. Гагарина, 10, ИНН 2508070347, КПП 250801001, государственная регистрация в качестве юридического лица 18.10.2005 г. в ИФНС по городу Находка Приморского края) в связи с распространением ненадлежащей рекламы, в отсутствие законного представителя АО «ВИНЛАБ», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Хабаровского УФАС России поступило обращение (вх. № 4/571 от 23.01.2017 г.) о распространении на территории г. Хабаровска рекламы магазинов «Винлаб» с признаками нарушения рекламного законодательства. Факты распространения рекламы магазинов «Винлаб» зафиксированы заявителем методом фотографии и заключаются в следующем.

В сентябре 2016 г. возле здания по адресу: г. Хабаровск, ул. Гоголя, 39, в месте нахождения магазина «Винлаб», ходили двое людей в костюмах мультипликационных персонажей - миньона из анимационного фильма «Гадкий я» и белки.

При этом белка держит транспарант, на котором нанесено изображение фирменной атрибутики сети магазинов «Винлаб»: стилизованное изображение 3-х фужеров, название «Винлаб», графическое изображение бутылок и фужеров, далее сообщение «Мы открылись!», под ним стрелка-указатель и адрес - Гоголя 39.

Второе фотоизображение свидетельствует о том, что в декабре 2016 г. возле здания кафе «Харбин» (рядом с магазином «Винлаб», ул. Льва Толстого, 15) ходил человек в костюме белки, на котором изображены 3 фужера, название «Винлаб» и информация «Есть повод отдохнуть!».

По информации заявителя, находящейся в указанном месте с ребенком, «белка», разговаривала с прохожими и занималась раздачей листовок, привлекая внимание взрослых и детей к магазину «Винлаб».

Листовка, врученная несовершеннолетнему, оригинал которой приложен к заявлению, содержит фирменное изображение 3-х фужеров, наименование «Федеральная сеть», текст: «Меняем листовки на дисконтные карты. Подробности у продавцов-консультантов» и изображение подарочной коробки и дисконтной карты магазина «Винлаб».

На обратной стороне листовки указаны адреса магазинов «Винлаб» в городах Хабаровске, Комсомольске-на-Амуре, Биробиджане, а также информация о том, что остальные адреса можно узнать на сайте www.winelab.ru.

При анализе указанных фактов установлено следующее.

В соответствии с п. 1 статьи 3 ФЗ «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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, 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.

На основании ч. 4 статьи 2 ФЗ «О рекламе» специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом специальные требования и ограничения.

В соответствии с п. 16 Информационного письма ВАС от 25.12.1998 № 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе» информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

Информация («ВИНЛАБ», «Мы открылись!», «Есть повод отдохнуть»), распространяемая с помощью людей в костюмах мультипликационных персонажей, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания и поддержания интереса к магазинам «Винлаб».

Коммерческое обозначение «ВИНЛАБ» является общеизвестным на территории Хабаровского края как название сети магазинов, специализирующихся на торговле алкогольными напитками, и ассоциируется у потребителей с продажей алкогольной продукции.

Использование на костюмах фирменной атрибутики - изображения рюмок трех цветов - зеленого, фиолетового, оранжевого, вызывает у потребителей устойчивую ассоциацию с магазинами «ВИНЛАБ», поскольку фасад магазинов оформлен с использованием тех же фирменных элементов – фужеров 3-х цветов.

Товарный знак «ВИНЛАБ» по свидетельству о государственной регистрации RU № 456080 12.03.2012 г. зарегистрирован по 32 и 33 классу МКТУ – пиво и алкогольные напитки.

Таким образом, распространяемая кукольными персонажами информация направлена на привлечение внимания к магазинам «Винлаб» и является рекламой продавца алкогольной продукции, следовательно, такая реклама должна соответствовать требованиям, предъявляемым к рекламе этого товара. Согласно части 2.1. статьи 21 Федерального закона «О рекламе» реклама алкогольной продукции с содержанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции разрешается только в стационарных торговых объектах, в которых осуществляется розничная продажа алкогольной продукции, в том числе в дегустационных залах таких торговых объектов.

Реклама магазинов «Винлаб», распространяемая людьми в костюмах мультипликационных персонажей, не содержит указания, что рекламируются безалкогольные напитки, соки, продукты питания, следовательно, в нарушение указанных требований рекламируются все группы товаров, реализуемые в магазине, в том числе и алкогольная продукция с содержанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции.

Пунктом 5 части 1 статьи 21 ФЗ «О рекламе» предусмотрено, что реклама алкогольной продукции не должна обращаться к несовершеннолетним.

Образы популярных анимированных героев, представленные в человеческий рост,

привлекательны в движении, поэтому делают рекламу яркой и запоминающейся и вызывают у детей интерес к рекламируемым товарам.

В конкретном случае реклама вызывает желание зайти в магазины «Винлаб» и посмотреть на то, что рекламируется.

Направленность рекламы на детскую аудиторию подтверждается информацией заявителя, которая 30 декабря 2016 г. находилась возле здания по ул. Льва Толстого, 15 (рядом с магазином «Винлаб»), где «прогуливалась белка» с логотипом «ВИНЛАБ» и с табличкой «Пора отдохнуть!», раздавая при этом листовки. В результате ребенок заявителя пришел домой с листовкой магазина «ВИНЛАБ». Следовательно, способ и форма распространения рекламы таковы, что получателями рекламной информации реклама являются, в том числе, и дети. Таким образом, реклама продавца алкогольной продукции – сети магазинов «Винлаб», распространяемая при помощи популярных анимационных персонажей возле зданий по ул. Льва Толстого, 15 и ул. Гоголя, 39, ориентирована на детей, что является нарушением п. 5 части 1 ст. 21 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с п. 6 части 1 названной статьи реклама алкогольной продукции не должна использовать образы людей и животных, в том числе выполненные с помощью мультипликации (анимации).

Следовательно, рекламирование магазина «Винлаб» с использованием костюма в виде белки, противоречит указанным требованиям.

Кроме того, при осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе 25.01.2017 г. Хабаровским УФАС России отслезжена наружная реклама «Сомелье рекомендует», распространяемая в г. Хабаровске на торце здания по ул. Серышева, 21, - в месте нахождения магазина «ВИНЛАБ».

Сверху над рекламой установлен кронштейн, содержащий название «ВИНЛАБ», изображение логотипа – 3-х фужеров зеленого, фиолетового, оранжевого цвета и слоган «Качество, выбор, цена».

В соответствии с определением, содержащимся в свободной универсальной интернет-энциклопедии «Википедия», сомелье - работник ресторана, ответственный за приобретение, хранение вин и представление их клиенту.

В обязанности сомелье входит подбор алкоголя, дегустация спиртных напитков, составление винной карты.

Сомелье – это винный эксперт, дающий рекомендации по выбору вин и напитков, их сочетаемости между собой.

Таким образом, из смысла указанных определений наружная реклама «Сомелье рекомендует», размещенная в месте нахождения магазина «Винлаб», означает, что специалист по спиртным напиткам советует приобрести алкогольную продукцию из ассортимента перечня указанного торгового предприятия, формируя интерес к алкогольной продукции.

В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна размещаться с использованием технических средств стабильного территориального размещения (рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на крышах, внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их.

Следовательно, размещение наружной рекламы «Сомелье рекомендует» на здании по адресу: г. Хабаровск, ул. Серышева, 21, является нарушением указанных требований.

Таким образом, по совокупности признаков, реклама магазинов «Винлаб» с использованием людей в костюмах мультипликационных персонажей и наружная реклама «Сомелье рекомендует», распространена с нарушениями

требований пунктов 5, 6 части 1, пункта 5 части 2 и части 2.1 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение пунктов 5, 6 статьи 21 ФЗ «О рекламе» несет рекламодаделец.

На основании части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение пункта 5 части 2 и части 2.1 статьи 21 Федерального закона «О рекламе» ответственность несет рекламодатель.

Реклама с использованием людей в костюмах мультипликационных персонажей распространена в местах нахождения магазинов «Винлаб» и осуществления деятельности АО «Винлаб».

На костюмах содержится фирменная атрибутика АО «Винлаб». Рекламные листовки содержат изображение логотипа, дисконтной карты АО «Винлаб», на обратной стороне указаны адреса магазинов «Винлаб» и сайт www.winelab.ru.

Наружная реклама «Сомелье рекомендует» размещена на здании магазина «Винлаб» (ул. Серышева, 21) без разрешения органа местного самоуправления, о чем Департамент муниципальной собственности г. Хабаровска уведомил Хабаровское УФАС России (вх. № 4/1168 от 09.02.2017 г.).

ДМС г. Хабаровска выдано предписание о демонтаже рекламной конструкции ее владельцу (рекламодателю) – АО «Винлаб», осуществляющему по указанному адресу деятельность по розничной продаже алкогольной продукции. Таким образом, поскольку целью распространения рекламной информации является формирование потребительского спроса в пользу и в интересах АО «Винлаб», названное общество является рекламодателем и рекламодателем.

На основании части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламодателем законодательства о рекламе (ненадлежащая реклама) влечет наложение административного штрафа.

АО «Винлаб» постановлениями Хабаровского УФАС России № 75 от 01 ноября 2016 г. и № 11 от 22 марта 2017 г. подвергалось административным штрафам в размере 100000 рублей и 200000 рублей (соответственно) за нарушение ч. 1 ст. 14.3 КоАП.

Повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого правонарушения хозяйствующий субъект уже подвергался административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный статьей 4.6 КоАП РФ, является обстоятельством, отягчающим административную ответственность (п. 2 ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ).

Таким образом, в связи с совершением повторного однородного правонарушения в указанный период, размер штрафа, предусмотренный частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ «Об административных правонарушениях» должен быть увеличен.

Руководствуясь статьей 33 Федерального закона «О рекламе», статьями 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать АО «ВИНЛАБ» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

2. Применить к АО «ВИНЛАБ» меру ответственности в виде административного штрафа за ненадлежащую рекламу в размере 300000 (трехсот) тысяч рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации 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 Российской Федерации об административных правонарушениях.

Сумма штрафа, уплаченная за нарушение законодательства о рекламе, зачисляется в бюджет:

получатель УФК по Хабаровскому краю (Хабаровское УФАС России), р/с 40101810300000010001, отделение Хабаровск, г. Хабаровск, БИК 040813001, ИНН 2721023142, КПП 272101001, код 161 11626000016000140, ОКТМО 08701000001.

При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении тридцати дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, должностное лицо, вынесшее постановление, направляет соответствующие материалы судебному приставу - исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо, вынесшее постановление, принимает решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.