

ПОСТАНОВЛЕНИЕ №06-03/16

о назначении административного наказания

«02» февраля 2016 г. г. Новосибирск

Заместитель руководителя управления - начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области И.В. Волохина, рассмотрев протокол № 06-03/16 от «19» января 2016 г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Ника» (ИНН 7010006090, дата регистрации в качестве юридического лица: 27.10.2008 г., юридический адрес: ул. Ленина, д. 21, с. Нарга, Молчановский р-н, Томская обл., 636346), 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 отсутствие представителя ООО «Ника» (не явился, уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

Новосибирским УФАС России в ходе исполнения государственной функции по контролю и надзору за соблюдением исполнения обязательных требований Закона о рекламе установлено, что в оконном проеме магазина «Пенные напитки», расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. Немировича-Данченко, дома № 123, с наружной стороны размещался баннер с информацией следующего содержания: «Алтай Бочкари _ www.bochkari.ru_ Бочкари _ Хорошо делаем свое дело».

Указанный баннер закреплен с использованием металлических креплений и шнуровки непосредственно к фасадной стене здания магазина (Акт фиксации информации от 16.03.2015 г.).

Согласно 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. Рассматриваемая информация является рекламной, т.к. привлекает внимание неопределенного круга лиц к товару (пиву определенной марки), изображенному на рекламе и предлагаемому к реализации определенным продавцом, и способствует его продаже, что в полной мере соответствует определению, указанному в Законе о рекламе.

Объектом рекламирования, согласно п.2 ст. 3 Закона о рекламе, является 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 – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (п.3 ст.3 Закона о рекламе).

Объектом рекламирования в данном случае является, в том числе, средство индивидуализации товара – пиво «Бочкари» (товарный знак по свидетельству № 405679; правообладатель – ООО «Бочкаревский пивоваренная завод»).

Согласно [подпункту "г" пункта 3 статьи 1](#) Федерального закона от 18.07.2011 "О внесении изменений в Федеральный закон от 18.07.2011 N 218-ФЗ "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции" и отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившим силу Федерального закона "Об ограничениях розничной продажи и потребления (распития) пива и напитков, изготавливаемых на его основе" (далее - Закон N 218-ФЗ), с 1 июля 2012 года под алкогольной продукцией понимается 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), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива.

В соответствии с ч.1 ст.19 Закона о рекламе, распространение наружной рекламы с использованием щитов, стендов, строительных сеток, перетяжек, электронных табло, воздушных шаров, аэростатов и иных технических средств стабильного территориального размещения (далее - рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, а также остановочных пунктов движения общественного транспорта осуществляется владельцем рекламной конструкции, являющимся рекламодателем, с соблюдением требований настоящей статьи. Владелец рекламной конструкции (физическое или юридическое лицо) - собственник рекламной конструкции либо иное лицо, обладающее вещным правом на рекламную конструкцию или правом владения и пользования рекламной конструкцией на основании договора с ее собственником.

Согласно п.5 ч. 2 ст. 21 Закона 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.

Поскольку рассматриваемая реклама размещена в оконном проеме, который является конструктивным элементом здания магазина, то в рекламе усматриваются признаки нарушения п.5 ч.2 ст.21 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение требований ч. 2 ст.21 Закона о рекламе несет рекламодатель (ст. 38 Закона о рекламе).

В соответствии с п.7 ст.3 Закона о рекламе, рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ходе рассмотрения дела Комиссией Новосибирского УФАС России установлено

что, разрешение на установку и эксплуатацию рассматриваемой рекламной конструкции не выдавалось.

При этом, Комитетом рекламы и информации мэрии г. Новосибирска ООО «Ника» выдано предписание о прекращении нарушения порядка установки и (или) эксплуатации рекламных и информационных конструкций.

Согласно вывеске, деятельность в магазине по адресу: г. Новосибирск, ул. Немировича-Данченко, дома № 123, осуществляет ООО «Ника» (ИНН 7010006090).

В соответствии с пояснениями ООО «Ника» (вх. № 8509 от 15.09.2015 г.), Общество рассматриваемый баннер не размещало. Согласно пояснениям Директора Общества, представитель пивной продукции - ООО «Бочкарёвский пивоваренный завод» предложил закрыть оконный проем, магазина информацией не рекламного характера и в качестве такого изображения разместил рассматриваемый баннер. Как пояснил директору ООО «Ника» представитель ООО «Бочкарёвский пивоваренный завод», рассматриваемый баннер носит общий характер, позиционирующий Алтайский регион с их правильным отношением к своему делу, что не противоречит требованиям Закона, о чем свидетельствует представленное Информационное письмо ООО «Бочкарёвский пивоваренный завод» от 10.09.2015 г., составленное юристом Общества.

Согласно указанному Информационному письму ООО «Бочкарёвский пивоваренный завод» от 10.09.2015 г., на которое ссылается директор ООО «Ника», размещенный баннер «Алтай Бочкари _www.bochkari_ Хорошо делаем свое дело» не содержит объекта рекламирования - пива «Бочкари».

ООО «Бочкарёвский пивоваренный завод» не производит и не реализует товар - пиво «Бочкари».

Изображение товарного знака, правообладателем которого на основании свидетельства № 405679 зарегистрированного в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания РФ 07.04.2010 г. является ООО «Бочкарёвский пивоваренный завод». Слово «бочкари» является неохраняемым элементом товарного знака и может обозначать как название населенного пункта, так и иное, но никак не пиво.

Рекламная концепция «Алтай Бочкари www.bochkari Хорошо делаем свое дело» направлена на позиционирование российского региона - Алтай, российской глубинки - Бочкари, ответственного отношения к своему труду - Хорошо делаем свое дело.

Изображение рекламного баннера полностью соответствуют требованиям Закона о рекламе, поскольку она в принципе не содержит рекламы алкогольной продукции:

- отсутствует изображение товара;
- отсутствует изображение различительных элементов, напоминающих о товаре, запрещенном к рекламированию;
- отсутствует изображение товарного знака товара, реклама которого запрещена;
- отсутствуют средства индивидуализации производителя товара (в силу ст.ст.

1473,1538, 1476 ГК РФ к ним относятся: фирменное наименование производителя, адрес его места нахождения, его товарный знак), реклама которого запрещена.

Директор ООО «Ника» поддерживает позицию, изложенную в указанном Информационном письме, также пояснил, что рассматриваемый баннер был демонтирован в определенные сроки после выдачи Предписания Комитета рекламы мэрии г. Новосибирска.

Комиссия Новосибирского УФАС России считает данную позицию ошибочной по основаниям указанным выше, что также подтверждается сложившейся судебной практики (например, Решение Арбитражного суда Новосибирской области по делу № А45-20458/2013 от 10.01.2014 г.).

Кроме того, согласно Письму ФАС России от 29.04.2014 г. № АД/17310/14 "О рекламе изготовителей и продавцов алкогольной продукции", в соответствии с [частью 4 статьи 2](#) Федерального закона "О рекламе" специальные требования и ограничения, установленные данным 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 данным Федеральным [ЗАКОНОМ](#) установлены специальные требования и ограничения.

Согласно Договору аренды от 01.08.2014 г., представленному Обществом, деятельность в нежилом помещении, расположенном на первом этаже жилого дома, расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. Немировича-Данченко, д. 123 осуществляет ООО «Ника» для розничной продажи продуктов питания и алкогольной продукции.

На рассмотрение дела представителем Общества также не отрицался факт осуществления деятельности ООО «Ника» в магазине, на окне которого размещен рассматриваемый баннер. Исполнение Предписания Комитета рекламы и информации мэрии г. Новосибирска осуществлено силами ООО «Ника».

Принимая во внимание вышеизложенное, именно ООО «Ника» является рекламодателем рассматриваемой рекламы.

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

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России ООО «Ника» признано нарушившим требования п.5 ч. 2 ст. 21 Закона 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.

В соответствии с ч. 4 ст.38 Федерального закона «О рекламе», нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой

ответственность в соответствии с [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации об административных правонарушениях.

Время совершения административного правонарушения – март 2015 г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Согласно ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем [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.

На рассмотрении административного дела представитель Общества не явился, отзыв не представил.

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

Материалами данного дела установлено, что у ООО «Ника» имелась возможность для недопущения указанного нарушения.

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 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 «Ника», установленный ст. 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях на момент вынесения постановления, 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 «Ника» (ИНН 7010006090,

дата регистрации в качестве юридического лица: 27.10.2008 г., юридический адрес: ул. Ленина, д. 21, с. Нарга, Молчановский р-н, Томская обл., 636346) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

2. Применить к ООО «Ника» 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, 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 Кодекса РФ об административных правонарушениях, 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 Кодекса РФ об административных правонарушениях, 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.