

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

об административном правонарушении

№ 08-05-18/01

12 января 2018 года

г. Мурманск

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области Попова Ирина Николаевна, действующая на основании статьи 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ), пункта 7 части 2 статьи 33 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.06 № 38-ФЗ (далее Закон о рекламе), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 08-05-18/01 возбужденного в отношении должностного лица - начальника отдела наружной рекламы комитета градостроительства и территориального развития администрации города Мурманска <...> ,

УСТАНОВИЛА:

16.10.2017 года в Мурманское УФАС России обратилась гражданка <...> по факту распространения в г. Мурманске на проспекте Героев Североморцев (в районе «Семеновского озера») социально направленного рекламного баннера: «Вместе мы Город-Герой!», при этом содержащего изображение отеля «Азимут», его логотип.

По информации заявителя, правообладателем торгового знака, изображенного в рекламе, является ООО «Азимут Хотелс Компани»(113105, Москва, Варшавское шоссе, 9, стр.1).

По мнению гражданки, администрация города нарушила рекламное и антимонопольное законодательство, разместив за бюджетные средства рекламный баннер отеля «Азимут», продвигая на рынке именно ООО «Азимут Хотелс Компани» и пренебрегая интересами иных предпринимателей, осуществляющих аналогичный бизнес. Гражданка считает, что надпись: «Вместе мы Город-Герой!» на рекламном баннере на фоне частной собственности вносит неправильное понимание в сознание жителей города, т.е. вводит в заблуждение потребителей рекламы.

В соответствии с пунктами 2 и 3 статьи 3 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;

товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот;

рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее

объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В силу части 4 статьи 10 Федерального закона "О рекламе" в социальной рекламе не допускается упоминание о конкретных марках (моделях, артикулах) товаров, товарных знаках, знаках обслуживания и об иных средствах их индивидуализации, о физических лицах и юридических лицах, за исключением случаев, предусмотренных частью 5 настоящей статьи.

В соответствии с частью 5 статьи 10 Федерального закона "О рекламе" установленные частью 4 настоящей статьи ограничения не распространяются на упоминания об органах государственной власти и о спонсорах.

По материалам дела, спорный рекламный материал был размещен как социальная наружная реклама в рамках празднования 101 годовщины города Мурманска, по муниципальному контракту №8/2017 от 27.07.2017, в результате муниципальной закупки (реестровый номер закупки 173519091307651900100100110137311244 в информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru).

Источник финансирования бюджет муниципального образования город Мурманск на 2017 год: ведомственной подпрограммы «Социальная наружная реклама города Мурманска» на 2014-2019 годы муниципальной программы города Мурманска «Градостроительная политика» на 2014-2019 годы, утвержденной постановлением администрации города Мурманска № 3229 от 12.11.2013, ассигнования на 2017 год.

Макеты социальной рекламы, предназначенные к размещению в День 101 годовщины празднования города Мурманска, содержали фотографии особо значимых градостроительных объектов г. Мурманска, памятников и панорамных видов г. Мурманска, в том числе и здание отеля «Азимут», расположенного на проспекте Ленина в г. Мурманске.

По мнению начальника отдела наружной рекламы Комитета градостроительства и территориального развития г. Мурманска <...>, объект, расположенный в центре города на площади «Пять углов» является визитной карточкой г. Мурманска, в этой связи изображение отеля было выбрано и утверждено в макете, предназначенном к распространению в виде баннерной социальной рекламы размером 3x6 на проспекте Героев Североморцев по стороне «Семеновского озера» при движении на север.

Акт приемки передачи б/н от 25.08.2017 рекламных материалов по муниципальному контракту № 8/2017 от 27.07.2017 принят от лица Комитета начальником отдела наружной рекламы, без претензий к срокам, объемам и качеству выполнения.

Рассматриваемая реклама, по смыслу законодательного определения рекламы, отвечает всем юридическим требованиям: распространена в виде баннера на проспекте Героев-Североморцев в г. Мурманске, направлена на неопределенный круг лиц.

Рекламный баннер содержит логотип компании ООО «Азимут Хотелс Компани», что привлекает внимание, и интерес к объекту рекламирования отелю «Азимут», продвигает объект рекламы.

Установлено, что на официальном сайте <http://www1.fips.ru/> ФГБУ Федерального института промышленной собственности размещена информация о регистрации товарного знака, знака обслуживания 387561, изображенного в спорной рекламе, правообладателем которого является ООО «Азимут Хотелс Компани» (Москва, Варшавское шоссе, 9, стр.1, 2 этаж., пом. VII).

Согласно пункту 11 статьи 3 Федерального закона "О рекламе" под социальной рекламой понимается информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на достижение благотворительных и иных общественно полезных целей, а также обеспечение интересов государства.

Пунктом 1 статьи 10 Закона о рекламе предусмотрено, что рекламоделателями социальной рекламы могут выступать физические лица, юридические лица, органы государственной власти, иные государственные органы и органы местного самоуправления, а также муниципальные органы, которые не входят в структуру органов местного самоуправления.

В силу части 4 статьи 10 Федерального закона "О рекламе" в социальной рекламе не допускается упоминание о конкретных марках (моделях, артикулах) товаров, товарных знаках, знаках обслуживания и об иных средствах их индивидуализации, о физических лицах и юридических лицах, за исключением случаев, предусмотренных частью 5 настоящей статьи.

В соответствии с частью 5 статьи 10 Федерального закона "О рекламе" установленные частью 4 настоящей статьи ограничения не распространяются на упоминания об органах государственной власти и о спонсорах.

В рассматриваемой рекламе используются изображения товарного знака ООО «Азимут Хотелс Компани», являющегося средством индивидуализации компании, однако отсутствует информация, которая свидетельствовала бы о благотворительных и иных общественно полезных целях, а также об обеспечении интересов государства, на достижение которых направлена реклама.

Отличительным признаком социальной рекламы является ее некоммерческое, социальное содержание, направленность на достижение благотворительных и иных общественно полезных целей, а также обеспечение интересов государства.

Социальная реклама, предназначенная к размещению в День 101 годовщины празднования города Мурманска не отвечала требованиям социальной рекламы и вводила потребителей в заблуждение относительно содержащегося в рекламе логотипа юридического лица, тем самым нарушая требования части 4 статьи 10 Закона о рекламе.

В силу части 7 статьи 5 закона о рекламе не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации, и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В рассматриваемом случае часть 4 статьи 10 корреспондирует с частью 7 статьи 5 Закона о рекламе.

Принимая во внимание пункт 28 постановления Пленума Высшего Арбитражного

Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" (далее - постановление Пленума ВАС РФ N 58) следует учесть, что рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе к рекламе. При этом оценка такой рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями.

Потребитель, не имеет обязанности проведения анализа рекламы, проверки достоверности и достаточности заявленных в ней сведений.

В рассматриваемом случае присутствует противоречивость информации, т.к. в социальной рекламе имеется логотип юридического лица, которое не являлось спонсором и не принимало участия в благотворительных и иных общественно полезных мероприятиях г. Мурманска.

В этой связи для соблюдения информационного права потребителя рекламодатель должен обеспечить соблюдение обязательных требований рекламного законодательства и в конкретном случае, при размещении социальной рекламы не допускать использование логотипа, идентифицирующего юридическое лицо.

Реклама: «Вместе мы Город-Герой!», содержащую изображение отеля «Азимут» с логотипом компании, размещенную в период с 04.10.2017 по 16.10.2017 в г. Мурманске на проспекте Героев Североморцев (в районе «Семеновского озера») признана антимонопольным органом ненадлежащей, нарушающей часть 4 статьи 10 и часть 7 статьи 5 Закона о рекламе.

Начальник отдела наружной рекламы комитета градостроительства и территориального развития администрации города Мурманска <...> (Приказ № 47-к о приеме на работу от 05.07.2011), согласно должностной инструкции от 01.02.2017 г., участвует в разработке и реализации городских программ по комплексному художественному оформлению города Мурманска, размещении социальной наружной рекламы на территории муниципального образования города Мурманска, несёт ответственность за выбор макетов, их утверждение.

<...> признает, что была невнимательна и допустила правонарушение без злого умысла, и просит учесть, что не преследовала целью продвинуть отель «Азимут» и пренебречь деятельностью иных субъектов, осуществляющих аналогичную деятельность.

<...> пояснила, что гостиница «Артика», ныне отель «Азимут», у неё ассоциируется с привлекательным местом города, его достопримечательностью, поэтому при выборе макетов социальной рекламы к 101 годовщине города, выбор пал на панорамный вид площади «пять углов» с видом отеля, при этом, обладая значительным опытом в размещении наружной рекламы, не обратила внимание на то, что в кадр попал логотип отеля «Азимут».

В соответствии со статьей 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение части 4 статьи 10 и части 7 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ несет рекламодатель.

Лицо, совершившее противоправные действия (Субъект административного правонарушения) рекламодатель - начальник отдела наружной рекламы комитета градостроительства и территориального развития администрации города Мурманска <...>, утвердившая рекламный макет, и принявшая работы по изготовлению и размещению рекламы.

Место совершения административного правонарушения: г. Мурманск, проспект Героев Североморцев (вблизи «Семеновского озера»).

Время совершения административного правонарушения: период с 04.10.2017 по 16.10.2017.

Объект данного административного правонарушения: общественные отношения, возникающие в связи необходимостью соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП).

Санкцией за данное административное правонарушение является наложение административного штрафа на должностных лиц / индивидуальных предпринимателей – от четырех до двадцати тысяч рублей.

Вина <...> заключается в том, что иницируя размещение рекламы, должностное лицо не приняло всех мер, и разместило рекламу с нарушением рекламного законодательства, при этом имея условия для соблюдения требований Закона о рекламе.

При назначении административного наказания должностным лицом учтены фактические обстоятельства дела, отсутствие отягчающих и наличие смягчающих ответственность обстоятельств (устранение правонарушения до возбуждения административного производства).

<...> уведомлена о рассмотрении дела надлежащим образом, на рассмотрении дела присутствовала лично.

лицо при вынесении постановления, учло ранее представленные документы по существу дела и письменные объяснения <...>

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, в отношении которого ведётся производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

С учётом приведённых обстоятельств, руководствуясь статьями 4.2, 4.3, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ

1. Признать виновным должностное лицо - начальника отдела наружной рекламы комитета градостроительства и территориального развития администрации города Мурманска <...> в совершении нарушения части 4 статьи 10 и части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

2. В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ наложить на <...> штраф в размере 4 000 (четырёх тысяч) рублей.

Сумму штрафа надлежит уплатить в соответствующий бюджет:

Получатель УФК по Мурманской области (Мурманское УФАС России л/с04491195250) ИНН/КПП 5191501854/519001001.

Расчетный счет 40101810000000010005 в ОТДЕЛЕНИЕ МУРМАНСК Г.МУРМАНСК БИК 044705001.

Код платежа 16111626000016000140 «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе».

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

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.

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

Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подаётся в суд в порядке, предусмотренном главой 30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

Заместитель руководителя управления Попова И.Н.