

ул. Свободы, д. 46/39,

г. Ярославль, 150000

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания в виде наложения штрафа
по делу об административном правонарушении № 076/04/14.3-466/2020

«18» июня 2020 года
Ярославль

Г.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (далее – Ярославское УФАС России)
Гудкевич Е. В., рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 076/04/14.3-466/2020, возбужденного в отношении открытого акционерного общества «Городской телеканал»

(далее — ОАО «Городской телеканал», Общество), место нахождения: 150000, г. Ярославль, ул. Свободы, д. 46/39, место фактического осуществления деятельности: 150000, г. Ярославль, ул. Свободы, д. 46/39, дата регистрации в качестве юридического лица 26.05.1993 г. Администрацией Ленинского района г. Ярославля, ОГРН [1027600849430](#), ИНН [7606007945](#), КПП [760401001](#), в присутствии представителя ОАО «Городской телеканал», уведомленного надлежащим образом, адвоката

УСТАНОВИЛ:

Ярославским УФАС России в связи с поступившим 17 января 2020 года обращением выявлен факт распространения в эфире телеканала «ГТ-Ярославль» 11 декабря 2019 года в период с 8.00 до 09.00 рекламного видеосюжета об открытии нового зала «Паруса» в ресторане «Ковчег».

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Пункт 2 той же статьи определяет объект рекламирования как 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.

Информация, размещенная в указанном видеосюжете, обладает всеми вышеперечисленными признаками и, следовательно, является рекламой. Объектом рекламирования в данном видеосюжете выступает ресторан «Ковчег» и новый зал в данном ресторане «Паруса», в котором, как следует из видеоряда сюжета, реализуется алкогольная продукция (шампанское, вино, martini).

В соответствии с пунктом 3 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна размещаться, в частности, в телепрограммах и радиопрограммах, при кино- и видеообслуживании.

В соответствии с Письмом ФАС России от 24.01.2011 N АК/1829 "О разграничении понятий вывеска и реклама", а также Письмом ФАС России от 26.12.2013 № АК/53059/13 «О разграничении понятий вывеска и реклама» системный анализ гражданского законодательства Российской Федерации свидетельствует о том, что объектом рекламирования может быть тот товар, предназначенный для продажи или иного введения в гражданский оборот, который можно индивидуализировать, выделить среди однородной группы товаров. Соответственно, реклама товара всегда представляет собой

информацию о конкретном товаре, который можно индивидуализировать внутри группы однородных товаров.

Учитывая изложенное, сами по себе слова и выражения: пиво, живое пиво, вина, вина Кубани, сигареты, алкоголь, табак и т.п., не могут быть признаны рекламой, поскольку представляют собой обобщенное наименование группы товаров и не позволяют выделить конкретный товар среди ряда однородных товаров и сформировать к нему интерес.

Таким образом, поскольку рассматриваемая рекламная информация не содержит указания на конкретные марки алкогольной продукции (шампанского, вина, мартини), то в данном случае имеет место не реклама алкогольной продукции, а рекламируется ресторан «Ковчег» и новый зал в данном ресторане «Паруса» как продавец алкогольной продукции.

Вместе с тем, согласно пункту 4 части 2 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 установлены специальные требования и ограничения.

Таким образом, поскольку рассматриваемая рекламная информация о продавце алкогольной продукции (шампанского, вина, мартини) размещена в эфире телеканала «ГТ-Ярославль», то в данном случае установлено нарушение пункта 3 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Кроме того, в соответствии с пунктом 3 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в рекламе не допускаются демонстрация процессов курения и потребления алкогольной продукции.

В рассматриваемом видеосюжете демонстрируются напитки в бокалах, предназначенных для шампанского и вина, в том числе, на столах, за которыми сидят гости ресторана, также гости ресторана держат данные бокалы с напитками в руках, и «чокаются» ими, а также демонстрируются изображения бутылок с данными напитками (с вином, шампанским, мартини), без указания марок, что воспринимается как демонстрация потребления алкогольной продукции.

Следовательно, в данном случае установлено нарушение пункта 3 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Установлено, что деятельность в ресторане «Ковчег» осуществляет ООО «Ковчег».

ОАО «Городской телеканал» в ответ на запрос Ярославского УФАС России представило видеозапись рассматриваемого видеосюжета, а также копию счета-заказа от 29.11.2019 № 2045, копию акта приема-сдачи работ по счету заказу № 2045 от 29.11.2019 г., в которых указано, что заказчиком выхода рассматриваемого видеосюжета является ИП (ИНН).

Представитель ОАО «Городской телеканал» на заседании Комиссии 26.02.2020 г. пояснила, что, по мнению данной организации, в рекламном видеосюжете об открытии нового зала «Паруса» в ресторане «Ковчег» не осуществлялась демонстрация процесса потребления алкогольной продукции. Под процессом потребления алкогольной продукции следует понимать совершение таких действий, которые непосредственно направлены на фактическое употребление алкогольной продукции. В рассматриваемом видеосюжете не осуществлялось показа людей, употребляющих по назначению (пьющих) алкогольную продукцию. Имелись только изображения гостей ресторана с бокалами в руках и на столах. При этом нельзя сделать вывод о том, что содержимым указанных бокалов являлась алкогольная продукция, исходя только из предназначения данных бокалов для вина и шампанского. В меню ресторана «Ковчег» имеется большой ассортимент безалкогольных напитков. В рассматриваемом случае необходимость наличия красивых бокалов была обусловлена форматом события открытия нового зала в ресторане «Ковчег» и является лишь атрибутикой праздника. В рассматриваемом видеосюжете объектом рекламирования является зал «Паруса», а не алкогольная продукция.

Копии аналогичных письменных пояснений представлены в материалы дела.

Представитель ООО «Ковчег» и ИП поддержали позицию ОАО «Городской телеканал», пояснения аналогичного содержания также представлены в материалы дела.

Кроме того, ИП пояснил, что документы на изготовление и распространение рассматриваемого видеоролика с ООО «Ковчег» не заключались, была только устная договоренность. Видеоролик был изготовлен непосредственно ИП и предоставлен для размещения ОАО «Городской телеканал».

В рамках рассмотрения данного дела Комиссией установлено, что от заявителя поступила информация о том, что 11 декабря 2019 года в эфире телеканала «ГТ-Ярославль» выходила реклама зала «Паруса» ресторана «Ковчег» с участием мальчиков и мальчиков-жонглеров, в которой еще более явно демонстрировались алкогольные напитки и процесс их употребления.

В связи с поступившей от заявителя информацией определением об отложении рассмотрения дела № 076/05/5-102/2020 у лиц, участвующих в деле были запрошены следующие документы и сведения:

- запись эфира телеканала «ГТ-Ярославль» с 8.00 до 9.00 от 11 декабря 2019 года;

- все рекламные ролики ресторана «Ковчег» за декабрь 2019 г., в том числе за 11 декабря 2019 года с 8.00 до 9.00, в частности, с участием детей (мальчиков, а также мальчиков-жонглеров);
- акты приема-сдачи выполненных работ по размещению рекламы;
- согласованные для размещения видеоролики рекламы;
- документы, свидетельствующие об оплате рекламы;
- доказательства, подтверждающие наличие безалкогольных напитков в бокалах, демонстрируемых в видеоролике с рекламой;
- письменные пояснения в случае отсутствия указанных документов;

На заседании Комиссии 13.03.2020 г. ИП пояснил, что иных роликов об открытии зала «Паруса» 11 декабря 2019 года в эфире телеканала «ГТ-Ярославль» кроме ранее представленного в материалы дела, не выходило. В подтверждение повторно представлена видеозапись рассматриваемого видеосюжета, а также копия акта приема-сдачи работ, заключенного с ОАО «Городской телеканал», платежное поручение № 999918 от 30.12.2019 г.

Представитель ОАО «Городской телеканал» сообщила, что запись эфира телеканала «ГТ-Ярославль» за 11.12.2019 г. с 8.00 до 9.00 представить не представляется возможным, так как эфир хранится в течение одного месяца в соответствии с Законом о СМИ. Ролик ресторана «Ковчег» в течение 2019 г. был размещен только в программе «Утренний фреш» 11 декабря 2019 г., иных видеороликов об открытии зала «Паруса» в эфир не выходило.

Также ИП пояснил, что документы, подтверждающие наличие безалкогольных напитков в бокалах имеются у ООО «Ковчег».

Представители ООО «Ковчег» сообщили, что во время открытия зала «Паруса» и съемки рассматриваемого видеосюжета в бокалах находились безалкогольные напитки в связи с тем, что на открытии зала «Паруса» присутствовали несовершеннолетние дети. В подтверждение представлена копия приказа № 127 от 09.12.2019 г. директора ООО «Ковчег» а также копия накладной № АА-041206 от 04.12.2019 г. о закупке безалкогольных напитков.

Кроме того, представители ООО «Ковчег» сообщили, что безалкогольные напитки были налиты в бокалы для вина и шампанского, поскольку в других емкостях напитки выглядели бы не так празднично, что не соответствовало атмосфере мероприятия. Иных видеосюжетов об открытии зала «Паруса» в эфире телеканала «ГТ-Ярославль» не выходило.

Копии аналогичных письменных пояснений представлены в материалы дела, а также указанным пояснениям приложены копии платежного поручения № 999918 от 30.12.2019 г., акта приема-сдачи работ

по счету-заказу № 2045 от 29.11.2019 г., счета-заказа № 2045 от 29.11.2019 г., заключенные с ИП а также видеозапись рассматриваемого видеосюжета

По мнению Комиссии, доводы лиц, участвующих в деле об отсутствии демонстрации в рассматриваемом видеоролике потребления алкогольной продукции и наличии в сюжете только безалкогольной продукции является несостоятельным на основании следующего.

Реклама и ее содержание оцениваются и рассматриваются с точки зрения обычного потребителя, не обладающего специальными познаниями.

Традиционно в сознании обычного потребителя бокалы, предназначенные для употребления алкогольных напитков, вина, шампанского, а также бутылки, визуально идентичные бутылкам с шампанским, вином, мартини ассоциируются с прямым назначением этих бокалов и бутылок, и, следовательно, с алкогольной продукцией и ее употреблением.

Использование бокалов, предназначенных для употребления алкогольных напитков, вина, шампанского, а также бутылок, визуально идентичных бутылкам с шампанским, вином, мартини, для розлива и употребления безалкогольной продукции не является традиционным и общепринятым.

Из видеосюжета никоим образом не следует, что в бокалах и бутылках, демонстрируемых в сюжете, находится именно безалкогольная продукция. Бокалы и бутылки визуально выглядят как предназначенные непосредственно для алкогольной продукции, вина, шампанского, мартини.

При этом, до сведения потребителей не доведено, что в бокалах и бутылках находится именно безалкогольная продукция, это не озвучено, нет каких-либо пометок и сведений об этом в сюжете. И, следовательно, воспринимается потребителем в традиционном понимании как алкогольная продукция и ее употребление в честь праздничного события открытия нового зала «Паруса» в ресторане «Ковчег».

Представленные ООО «Ковчег» накладные на безалкогольные напитки, а также приказ директора ООО «Ковчег», по мнению Комиссии, не свидетельствуют о том, что именно эти напитки находились в бокалах и бутылках.

В частности, в соответствии с представленными накладными закупались такие безалкогольные напитки, как лимонад, Кока-кола, минеральная вода.

При этом такие безалкогольные напитки не выпускаются традиционно в бутылках, визуально идентичных бутылкам с шампанским, вином, мартини.

Сведения и доказательства, подтверждающие закупку бутылок с безалкогольными шампанским, вином, мартини, ООО «Ковчег» в материалы дела не представлено.

Кроме того, к признакам демонстрации процесса потребления алкогольной продукции, относится не только показ людей, непосредственно пьющих алкогольную продукцию, но и держащих в руках бокалы с алкогольной продукцией, «чокающихся» бокалами с алкогольной продукцией, держащих в руках бутылки с алкогольной продукцией, поскольку все это с очевидностью свидетельствует о намерении людей потреблять алкогольную продукцию.

В связи с изложенным, по мнению Комиссии, в рассматриваемом видеосюжете ресторан «Ковчег» и новый зал в этом ресторане «Паруса» позиционируются в том числе, как продавец алкогольной продукции, к продукции и услугам которого привлекается внимание.

Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 3 части 5 статьи 5 Закона несет рекламодаделец.

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 3 части 2 статьи 21 данного закона, несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 8 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Пунктом 5 части 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламодаделец — изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно пункту 6 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламопроизводитель является лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

На основании изложенного, в соответствии с пунктами 5, 6, 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодателем рассматриваемой рекламы является –
ОАО «Городской телеканал».

Следовательно, ОАО «Городской телеканал» как рекламодатель рассматриваемой рекламы нарушило требования пункта 3 части 2 статьи 21

ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

Поскольку из пояснений лиц, участвующих в деле, и материалов дела следует, что рассматриваемая реклама выходила в эфир единожды, Комиссия пришла к выводу, что отсутствуют основания для выдачи предписания, в связи с чем, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ОАО «Городской телеканал» не выдавалось.

Ответственность за нарушение требований пункта 3 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе» ответственность предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, согласно которой, за нарушение рекламодателем законодательства о рекламе предусмотрена административная ответственность в виде наложения административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц – от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Согласно части 2 статьи 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 лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Материалы дела позволяют сделать вывод о том, что ОАО «Городской телеканал» имело возможность предотвратить совершение административного правонарушения. Общество могло и должно было предотвратить и не допустить распространение ненадлежащей рекламы.

Учитывая изложенное, должностное лицо Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области Гудкевич Е. В. приходит к выводу о совершении ОАО «Городской телеканал» виновного действия, образующего состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно статье 4.1 КоАП РФ при назначении ОАО «Городской телеканал»

административного наказания учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, на основании документов, представленных в материалы дела. Отягчающих обстоятельств не установлено.

В качестве смягчающего обстоятельства установлено, что сюжет выходил в эфире телеканала «ГТ-Ярославль» только один раз.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса.

На основании изложенного, учитывается, то, что ОАО «Городской телеканал» не относится к субъектам малого либо среднего предпринимательства.

Следовательно, в данном случае отсутствуют основания для выдачи предупреждения.

Руководствуясь статьями 4.1, 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, заместитель руководителя Ярославского УФАС России
Гудкевич Е. В.,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь открытое акционерное общество «Городской телеканал» (ИНН [7606007945](#)) за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ в связи с нарушением пункта 3 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе», выразившимся в распространении рекламы продавца алкогольной продукции при трансляции видеосюжета об открытии зала «Паруса» в ресторане «Ковчег», к административной ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

В соответствии с частью 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.

Сумма штрафа, уплачиваемого за нарушения законодательства о рекламе, в полном объеме подлежит зачислению на единый счет по учету доходов Управления Федерального казначейства по Ярославской области. При оформлении платежного документа необходимо указать следующие реквизиты:

Получатель: ИНН 7604009440, КПП 760401001

УФК МФ РФ по Ярославской области (администратор Ярославское УФАС России)

Банк получателя: ГРКЦ ГУ Банка России по Ярославской области
г. Ярославль

БИК 047888001

Счет № 40101810700000010010

УИН 16100500000000554687

Кроме того, на полях 104, 105 платежного документа необходимо указать код бюджетной классификации 16111601141010003140 и код ОКТМО 78701000.

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление (факс (4852) 32-93-71).

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В 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 пункту 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 частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня его

вступления в законную силу.

Постановление вступает в законную силу «___» _____ 2020 г.

Срок предъявления к исполнению 2 (два) года со дня вступления постановления в законную силу.

Заместитель руководителя

Ярославского УФАС России
Гудкевич

Е. В.

Дата выдачи постановления «___» _____

(подпись)

(расшифровка подписи)