

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 75-14.3 ч.1/18

об административном правонарушении

03 октября 2018 года г. Челябинск

Я, заместитель руководителя - начальник отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области, <...>, рассмотрев материалы административного дела № 75-14.3 ч.1/18, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Килобайт» (ОГРН 1137453011190, ИНН/КПП 7453261282/745301001, дата регистрации 01.11.201, зарегистрировано по адресу: пр-кт Ленина, д. 36А, оф. 43, г. Челябинск) по факту распространения 28 декабря 2017 года в сети «Интернет» на сайте www.krasnoeibeloje.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 РФ об административных правонарушениях,

в присутствии представителя ООО «Килобайт» по доверенности б/н от 02.10.2017 <...>,

в присутствии главного 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 Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России из Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Челябинской области (далее – Управление Роспотребнадзора по Челябинской области) поступило заявление физического лица по факту размещения в сети «Интернет» на сайте www.krasnoeibeloe.ru рекламы алкогольной продукции.

Из заявления следует, что на главной странице сайта www.krasnoeibeloe.ru присутствует динамично меняющийся рекламный блок с рекламой отдельных алкогольных напитков, направленный, по мнению Заявителя, на привлечение внимания к конкретным товарам и их выделение среди однородных товаров, что, по мнению Заявителя, нарушает требования законодательства Российской Федерации о рекламе.

По сведениям, представленным регистратором доменного имени www.krasnoeibeloe.ru АО «РСИЦ», лицом, обладающим правом администрирования, наполнения и изменения интернет-сайта www.krasnoeibeloe.ru, является ООО «Килобайт», что также подтверждается Договором № 37/Э на техническое обслуживание и эксплуатацию нежилых помещений и оборудования от 01 октября 2014 года (далее – Договор № 37/Э), заключенный между ООО «Лабиринт» и ООО «Килобайт», согласно Дополнительному соглашению к которому от 01 июня 2016 года Заказчик, в данном случае ООО «Лабиринт», поручает, а ООО «Килобайт» обязуется по заданию Заказчика оказать услуги по размещению информации о Заказчике, товарах и (или) услугах, принадлежащих Заказчику, на сайте «[krasnoeibeloe.ru](http://www.krasnoeibeloe.ru)».

С целью проверки фактов, изложенных в заявлении, специалистами Челябинского УФАС России осуществлен осмотр сайта www.krasnoeibeloe.ru, о чем составлен Акт осмотра № 180-2017 от 28 декабря 2017 года. Установлено: По ссылке <https://www.krasnoeibeloe.ru> осуществляется переход на сайт лица, осуществляющего деятельность под коммерческим обозначением «Красное&Белое».

В информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте «[krasnoeibeloe.ru](http://www.krasnoeibeloe.ru)» по состоянию на 28 декабря 2017 года на главной странице размещены баннеры с меняющимся кадром по типу слайд-шоу, 4 из 6 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 бутылки вина игристого «ChinZano Asti», указана цена 599-90р. и активная ссылка «Подробнее...».

Второй баннер содержит изображение бутылки вина игристого «Serena»,

указана цена 449-90 р. и активная ссылка «Подробнее...».

В третьем баннере присутствует изображение бутылки вина игристого «Atto Primo», указана цена 499-90 р. и активная ссылка «Подробнее...».

На четвертом баннере изображена бутылка вина игристого «Gran Duque», указана цена 399-90 р. и активная ссылка «Подробнее...».

Факт размещения рекламы подтверждается актом осмотра № 180-2017 от 28 декабря 2017 года, составленным специалистами Челябинского УФАС России.

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 – «ChinZano Asti», «Serena», «Atto Primo», «Gran Duque», 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 «ChinZano Asti», «Serena», «Atto Primo», «Gran Duque», 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.

«ChinZano Asti», «Serena», «Atto Primo», «Gran Duque», 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.

Распространение ненадлежащей рекламы также установлено решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 08.02.2018 по делу № 01-08/2018.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрено, что нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем 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.

29 июня 2018 года должностным лицом Челябинского УФАС России составлен протокол об административном правонарушении и возбуждено дело об административном правонарушении в отношении ООО «Килобайт» по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Поводом к возбуждению административного дела послужило непосредственное обнаружение должностным лицом Челябинского УФАС России достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

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 начинает 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 28 декабря 2017 года. Таким образом, срок давности привлечения к административной ответственности ООО «Килобайт» за данное нарушение истекает 28 декабря 2018 года, в связи с чем, привлечение ООО «Килобайт» к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ осуществляется в пределах срока давности.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих ООО «Килобайт» надлежащему соблюдению требований части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе», Челябинским УФАС России не выявлено.

У ООО «Килобайт» отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно – для соблюдения требований части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе». Однако ООО «Килобайт» не приняло необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

При таких обстоятельствах ООО «Килобайт» признается виновным в совершении административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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 статьей 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

В письменных пояснениях от 02.10.2018 б/н ООО «Килобайт» указало, что постановлением Челябинского УФАС России о наложении штрафа по делу № 30-14.3 ч.1/17 от 14.05.2018 по факту размещения 31.10.2017 рекламы алкогольной продукции в сети Интернет общество уже было привлечено к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ. По

мнению общества, действия ООО «Килобайт» по факту размещения 28.12.2017 на Интернет-сайте www.krasnoeibeloe.ru рекламы алкогольной продукции носят аналогичный характер. По мнению общества, в данном случае имеет место деящееся правонарушение, выявленное административным органом 31.10.2017 и 28.12.2017 соответственно.

Доводы ООО «Килобайт» должностным лицом Челябинского УФАС России не принимаются по следующим основаниям.

Понятие «деящееся административное правонарушение» раскрыто в п. 14 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 N 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» (далее - Постановление Пленума N 5), согласно которому деящимся является такое административное правонарушение (действие или бездействие), которое выражается в длительном непрекращающемся невыполнении или ненадлежащем выполнении предусмотренных законом обязанностей. При этом следует учитывать, что такие обязанности могут быть возложены и иным нормативным правовым актом, а также правовым актом ненормативного характера, например представлением прокурора, предписанием органа (должностного лица), осуществляющего государственный надзор (контроль).

В данном случае, 31.10.2017 Челябинским УФАС России выявлен факт размещения на Интернет-сайте krasnoeibeloe.ru рекламы конкретной алкогольной продукции – «5,0 Original», «Lokita», «Highland Park», «EspolÒn», «Bob Monty». А 28.12.2017 выявлен факт размещения на Интернет-сайте krasnoeibeloe.ru рекламы иной алкогольной продукции – ChinZano Asti», «Serena», «Atto Primo», «Gran Duque».

В данном случае, совершенное 28.12.2017 ООО «Килобайт» правонарушение, выразившееся в размещении на Интернет-сайте www.krasnoeibeloe.ru рекламы алкогольной продукции не является деящимся правонарушением и к нему не подлежат применению положения ч. 4 ст. 4.1 КоАП РФ.

В соответствии с частью 3.2 статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, должностное лицо, рассматривающее дело об административных правонарушениях может назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II Кодекса об административных правонарушениях, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

Согласно части 3.3. статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях при назначении административного наказания в соответствии с частью 3.2 статьи 4.1 размер административного штрафа не может составлять менее половины минимального размера административного штрафа, предусмотренного для юридических лиц соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса.

С учетом изложенного, принимая во внимание содействие со стороны ООО «Килобайт» при рассмотрении дела, устранение нарушения, ему может быть назначено наказание менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного санкцией части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в соответствии с частями 3.2, 3.3 статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а именно – административный штраф в размере пятидесяти тысяч рублей.

Руководствуясь статьями 4.1, 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать виновным ООО «Килобайт» (ОГРН 1137453011190, ИНН/КПП 7453261282/745301001, дата регистрации 01.11.201, зарегистрировано по адресу: пр-кт Ленина, д. 36А, оф. 43, г. Челябинск) в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к ООО «Килобайт» административное наказание в виде административного штрафа за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в размере **50 000 (пятидесяти тысяч) рублей**.

В соответствии с частью 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 должна быть перечислена в доход федерального бюджета по следующим реквизитам: ББК 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 16188100300001383345.

При оплате штрафа в платежных документах необходимо указывать УИН 16188100300001383345.

В силу части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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. 325.

Постановление объявлено 03 октября 2018 года в присутствии представителя

ООО «Килобайт» <...> по доверенности б/н от 02.10.2017.