

ООО «Управляющая компания
«Химгранд»

141090, Московская область,
г. Юбилейный,
ул. Ленинская, д. 12, пом. 010

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 75
о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 4-14.3-1554/77-13

«01» августа 2014 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (___), рассмотрев протокол № А-54 от 16.06.2014 и материалы дела № 4-14.3-1554/77-13 об административном правонарушении, возбужденного в отношении ООО «Управляющая компания «Химгранд», в связи с нарушением пункта 7 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», выразившимся в распространении в системе «Яндекс.Директ» рекламы следующего содержания: «ГАЛЬВАНОЛ. Официальный сайт фирмы; По цене 200 р/кг; Скидки при заказе большого объема и бесплатная доставка!; Адрес и телефон galvanol.com; Есть противопоказания. Посоветуйтесь с врачом», содержащей не соответствующие действительности сведения об исключительных правах на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товара, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

в отсутствие представителя надлежащим образом уведомленного ООО «Управляющая компания «Химгранд»,

УСТАНОВИЛ:

Общество с ограниченной ответственностью «Управляющая компания «Химгранд» является юридическим лицом, включено в Единый государственный реестр юридических лиц за основным государственным регистрационным номером 1115018011349, ИНН 5018134149, КПП 501801001.

Решением Комиссии Московского УФАС России по рассмотрению дела № 3-5-92/77-13 возбужденного Московским УФАС России по факту размещения в системе «Яндекс.Директ» рекламы «ГАЛЬВАНОЛ. Официальный сайт фирмы; По цене 200 р/кг; Скидки при заказе большого объема и бесплатная доставка!; Адрес и телефон galvanol.com; Есть противопоказания. Посоветуйтесь с врачом». установлены признаки нарушения пунктов 7, 20 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, выразившиеся в размещении рекламы, содержащей не соответствующие действительности сведения: об исключительных правах на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товара; об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе рекламой является 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе объектом рекламирования 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. В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Закона о рекламе товаром является продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Согласно пункту 16 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации 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.

Согласно пункту 2 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»

размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в названных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре (в том числе товарного знака).

Реклама «ГАЛЬВАНОЛ. Официальный сайт фирмы; По цене 200 р/кг; Скидки при заказе большого объема и бесплатная доставка!; Адрес и телефон galvanol.com; Есть противопоказания. Посоветуйтесь с врачом» содержит информацию о товаре, его средство индивидуализации, сведения о назначении товара и его цене, адрес сайта рекламодателя в информационно-телекоммуникационной сети Интернет.

Указанная информация в полной мере отвечает определению рекламы в понимании Закона о рекламе, содержит объект рекламирования.

На основании изложенного, должностным лицом Московского УФАС России установлен факт распространения рекламы «ГАЛЬВАНОЛ. Официальный сайт фирмы; По цене 200 р/кг; Скидки при заказе большого объема и бесплатная доставка!; Адрес и телефон galvanol.com; Есть противопоказания. Посоветуйтесь с врачом» в системе «Яндекс.Директ».

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Исходя из представленных ООО «Яндекс» документов и материалов, основываясь исключительно на документарных доказательствах, должностное лицо Московского УФАС России приходит к выводу, что лицом, определившим объект рекламирования, содержание рекламы является ООО «Управляющая компания «Химгранд», что подтверждается п. 3.3 Оферты на оказание услуг «Яндекс.Директ».

Резюмируя изложенное, ООО «Управляющая компания «Химгранд» является рекламодателем рекламы «ГАЛЬВАНОЛ. Официальный сайт фирмы; По цене 200 р/кг; Скидки при заказе большого объема и бесплатная доставка!; Адрес и телефон galvanol.com; Есть противопоказания. Посоветуйтесь с врачом» в системе «Яндекс.Директ».

В соответствии с пунктами 7, 20 части 3 статьи 5 Закона о рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения: об исключительных правах на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товара; об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

В силу требований статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации к действиям по осуществлению исключительного права на товарный знак относится в том числе размещение товарного знака в предложениях о продаже товаров (выполнении работ, оказании услуг), а также в объявлениях, на

вывесках и в рекламе.

Отсутствие разрешения правообладателя на использование товарного знака, индивидуализирующего товар, само по себе не влечет признания недостоверной рекламы услуг, оказываемых в отношении этого товара, если потребитель воспринимает такую рекламу как рекламу независимого услугодателя.

ООО «Управляющая компания «Химгранд» не представлено доказательств производства Обществом такой продукции, наличия исключительных прав на данное средство индивидуализации.

Оценивая содержание рекламы «ГАЛЬВАНОЛ. Официальный сайт фирмы; По цене 200 р/кг; Скидки при заказе большого объема и бесплатная доставка!; Адрес и телефон galvanol.com; Есть противопоказания. Посоветуйтесь с врачом», должностное лицо Московского УФАС России приходит к выводу, что использование словесного обозначения «Официальный сайт фирмы» в совокупности с зарегистрированным средством индивидуализации «ГАЛЬВАНОЛ» само по себе не может привести к восприятию потребителем рекламоателя рассматриваемой рекламы как производителя товара «ГАЛЬВАНОЛ», фактически реклама не содержит такого суждения или указания.

Между тем, совокупность содержания рекламы объективно оценивается должностным лицом Московского УФАС России как содержащая не соответствующие действительности сведения об исключительных правах на результат интеллектуальной деятельности — товарный знак «ГАЛЬВАНОЛ» по свидетельству № 413408.

Из рекламного материала не следует, что ООО «Управляющая компания «Химгранд» является поставщиком товара «ГАЛЬВАНОЛ» или лицом, оказывающим услуги в отношении данного товара, произведенного владельцем средства индивидуализации товара. Более того, применительно конкретной нормы словесное обозначение «Официальный сайт фирмы», употребленное в совокупности с наименованием товара, в принципе не способствует восприятию такой рекламы как рекламы независимого услугодателя, осуществляющего исключительно дистрибуцию товара.

Учитывая то, что ООО «Управляющая компания «Химгранд» не является владельцем исключительных прав на средство индивидуализации «ГАЛЬВАНОЛ», ни производителем товара «ГАЛЬВАНОЛ», в рекламе «ГАЛЬВАНОЛ. Официальный сайт фирмы; По цене 200 р/кг; Скидки при заказе большого объема и бесплатная доставка!; Адрес и телефон galvanol.com; Есть противопоказания. Посоветуйтесь с врачом», распространенной в системе «Яндекс.Директ», выявлено нарушение пункта 7 части 3 статьи 5 Закона о рекламе. При этом нарушение пункта 20 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, с учетом отсутствия прямого указания на производителя товара в рассматриваемой рекламе, не выявлено.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе реклама, не

соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе, является ненадлежащей.

Таким образом, реклама «ГАЛЬВАНОЛ. Официальный сайт фирмы; По цене 200 р/кг; Скидки при заказе большого объема и бесплатная доставка!; Адрес и телефон galvanol.com; Есть противопоказания. Посоветуйтесь с врачом», распространенная в системе «Яндекс.Директ», является ненадлежащей.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 5 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

Таким образом, ответственность за нарушение пункта 7 части 3 статьи 5 Закона о рекламе в рекламе «ГАЛЬВАНОЛ», в рекламе «ГАЛЬВАНОЛ. Официальный сайт фирмы; По цене 200 р/кг; Скидки при заказе большого объема и бесплатная доставка!; Адрес и телефон galvanol.com; Есть противопоказания. Посоветуйтесь с врачом», распространенной в системе «Яндекс.Директ», несет ООО «Управляющая компания «Химгранд».

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

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

В соответствии с частью 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 КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Виновные действия ООО «Управляющая компания «Химгранд» состоят в нарушении пунктов 7, 20 части 3 статьи 5 Закона о рекламе при распространении в системе «Яндекс.Директ» рекламы «ГАЛЬВАНОЛ. Официальный сайт фирмы; По цене 200 р/кг; Скидки при заказе большого объема и бесплатная доставка!; Адрес и телефон galvanol.com; Есть противопоказания. Посоветуйтесь с врачом».

Обстоятельств, свидетельствующих о невозможности соблюдения ООО «Управляющая компания «Химгранд» указанных требований, не установлено.

Местом совершения административного правонарушения является место выявления рекламы, распространенной информационно-телекоммуникационная сеть «Интернет» — г. Москва.

Временем совершения административного правонарушения является 22.08.2013 — день выявления правонарушения (согласно нотариальному

Протоколу осмотра веб-сайта galvanol.com от 22.08.2013).

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, влечет наложение 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 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Должностным лицом Московского УФАС России не установлено обстоятельств, отягчающих, а также обстоятельств, смягчающих административную ответственность ООО «Управляющая компания «Химгранд».

Таким образом, оснований для назначения ООО «Управляющая компания «Химгранд» штрафа в размере большем, чем минимально установленный в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, должностным лицом Московского УФАС России не установлено.

Таким образом штраф, подлежащий взысканию составляет 100 000 рублей.

Руководствуясь статьями 33, 38 Закона о рекламе, статьями 4.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

За нарушение ООО «Управляющая компания «Химгранд» части 1 статьи 14.3 КоАП РФ назначить ООО «Управляющая компания «Химгранд» административное наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ 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 КоАП РФ.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ 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 указанного срока 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 федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, зачисляются в соответствующие бюджеты в соотношении:

- 40% в Федеральный бюджет;
- 60% в бюджет субъекта Российской Федерации, на территории которого зарегистрировано ООО «Управляющая компания «Химгранд», перечислением через банк, обслуживающий хозяйствующий субъект.

Реквизиты для уплаты административных штрафов, предусмотренных за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе (квитанция прилагается):

Получатель: УФК МФ РФ по г. Москве (для Московского УФАС России)
Банк получателя: Отделение 1 Главного управления Центрального банка Российской Федерации по Центральному Федеральному округу г. Москва
(краткое: Отделение 1 Москва)
ИНН 7706096339
КПП 770601001
БИК 044583001
р/с 40101810800000010041
КБК 161 1 16 26000 01 6000140
ОКТМО 45384000

Назначение платежа: административный штраф по делу № 4-14.3-1554/77-13.

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

В соответствии с ч. 3 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражном суде в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с п. 1 ст. 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.

Приложение на 1 листе.

Заместитель руководителя

()