

ООО «Аэрогрупп»

123100, г. Москва,
Шмитовский проезд,
д. 16, стр. 1, пом. 1

125284, г. Москва
Ленинградский пр-т,
д. 31А, стр. 1

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 28
о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 4-14.3-1450/77-13

«28» марта 2014 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее – Московского УФАС России) (.....), рассмотрев Протокол № А-21 от 27.02.2014 и материалы дела об административном правонарушении № 4-14.3-1450/77-13, возбужденного в отношении ООО «Аэрогрупп», в связи с нарушением части 10.1 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), ответственность за нарушение которой предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

в отсутствие защитника ООО «Аэрогрупп» (общество уведомлено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Московского УФАС России по рассмотрению дела № 3-5-105/77-13 о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе от 03.09.2013 в действиях ООО «Аэрогрупп» установлен факт нарушения требований части 10.1 статьи 5 Закона о рекламе, выразившегося в распространении в журнале «Трансаэро» (апрель, 2013 г.) на странице 35 рекламы

информационного ресурса в сети Интернет www.germany.travel, без указания категории информационной продукции по классификации в соответствии с требованиями Федерального закона от 29 декабря 2010 года № 436-ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию».

ООО «Аэрогрупп» (юридический адрес: 123100, г. Москва, Шмитовский проезд, д. 16, стр. 1, пом. 1) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц Управлением Федеральной налоговой службы по г. Москве, за основным государственным регистрационным номером 1127746098512, ИНН 7703762823, КПП 770301001.

В журнале «Трансаэро» (апрель, 2013 г.) на странице 35 распространена реклама информационного ресурса в сети Интернет www.germany.travel.

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).

Такие сведения должны также соответствовать требованиям, установленным главой 3 Закона о рекламе в отношении отдельных видов товаров.

Информация, размещенная в журнале «Трансаэро» (апрель, 2013 г.) на

странице 35, содержит текстовую часть о возможности ознакомиться с подробной информацией о времени препровождения в Германии, о торговых центрах, ресторанах, барах и других заведений на информационном ресурсе в сети Интернет www.germany.travel.

Установлено, что рассматриваемая информация об информационном ресурсе в сети Интернет www.germany.travel доводится до неопределенного круга лиц, направлена на привлечение внимания к конкретному сайту, содержащему некоторую подборку информации о Германии, формирует его положительный образ и способствует его продвижению на рынке.

Таким образом, информация, распространенная в журнале «Трансаэро» (апрель, 2013 г.) на странице 35, признана рекламой. Данный вывод не оспаривается ООО «Аэрогрупп».

Согласно части 10.1 статьи 5 Закона о рекламе не допускается размещение рекламы информационной продукции, подлежащей классификации в соответствии с требованиями ФЗ "О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию", без указания категории данной информационной продукции. Таким образом, действие ФЗ "О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию" распространяется только на рекламу, объектом рекламирования которой является информационная продукция.

Согласно части 5 статьи 2 ФЗ "О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию" под информационной продукцией понимаются предназначенные для оборота на территории Российской Федерации продукция средств массовой информации, печатная продукция, аудиовизуальная продукция на любых видах носителей, программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ) и базы данных, а также информация, распространяемая посредством зрелищных мероприятий, посредством информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети "Интернет", и сетей подвижной радиотелефонной связи.

В соответствии с Законом Российской Федерации от 27 декабря 1991 года № 2124-1 «О средствах массовой информации» распространение рекламы в средствах массовой информации осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе, является ненадлежащей.

Таким образом, реклама информационного ресурса в сети Интернет www.germany.travel в журнале «Трансаэро» (апрель, 2013 г.) на странице 35 является ненадлежащей, нарушает часть 10.1 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 10.1 статьи 5 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе

рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Учредителем журнала «Трансаэро» на основании свидетельства о регистрации средства массовой информации от 19.10.2012 серии ПИ № ФС77-51451 является ОАО «Авиационная компания «ТРАНСАЭРО», журнал по своей тематике и специализации является рекламным изданием, издателем журнала является ООО «Аэрогрупп», что подтверждается выходными данными журнала.

При этом в соответствии с п.1.1 договора от 15.10.2007 № 07.02/879 ОАО «Авиационная компания «ТРАНСАЭРО» обязуется передать ООО «Аэрогрупп» на условиях, определенных в договоре и приложениях к нему, исключительные права на размещение рекламно-информационных материалов третьих лиц.

Согласно п.3.2.2 договора от 15.10.2007 № 07.02/879 ООО «Аэрогрупп» обязано осуществлять контроль за состоянием рекламы, рекламных площадей и конструкций лично, либо привлекать третьих лиц по согласованию с ОАО «Авиационная компания «ТРАНСАЭРО».

При этом в силу п.3.2.5 договора от 15.10.2007 № 07.02/879 ООО «Аэрогрупп» обязуется разработать своими силами каждый медиа-проект, подлежащий реализации на территории ОАО «Авиационная компания «ТРАНСАЭРО», и согласовать его с ОАО «Авиационная компания «ТРАНСАЭРО» в приложениях.

Исходя из п.3.4.1 договора от 15.10.2007 № 07.02/879 ООО «Аэрогрупп» вправе заключать от своего имени сделки с третьими лицами на размещение рекламных материалов, а также иные сделки, связанные с использованием ООО «Аэрогрупп» рекламных прав.

В соответствии с п.1.1 приложения № 1 к договору от 15.10.2007 № 07.02/879 ООО «Аэрогрупп» обязуется осуществлять выпуск бортового журнала «Трансаэро» и передавать его в ОАО «Авиационная компания «ТРАНСАЭРО».

При этом в соответствии с гл.2 указанного приложения ООО «Аэрогрупп» обязуется осуществлять разработку содержания номеров журналов, осуществлять верстку и производство (печать) журналов согласно техническим требованиям, с возможностью привлечения третьих лиц (типографии), а также передать тиражи журналов на склад заказчика своими силами и с привлечением собственных транспортных средств.

Таким образом, из анализа указанных положений договора от 15.10.2007 № 07.02/879 в совокупности с положениями п.2.2 устава ООО «Аэрогрупп», согласно которому основным видом его деятельности является именно рекламная деятельность, следует, что размещение рекламы осуществлялось именно ООО «Аэрогрупп» по поручению собственника журнала.

Заключение договора № АГ-АМ-1 от 01.04.2012 между ООО «Аэрогрупп» и ООО «Аэромедиа» осуществлено во исполнение основного договора от 15.10.2007 № 07.02/879 на размещение рекламы.

Таким образом, заключение договора № АГ-АМ-1 от 01.04.2012 свидетельствует лишь о выборе ООО «Аэрогрупп» способа исполнения договора

и распространения рекламы, но не о соблюдении им требований действующего законодательства.

При этом, согласно пункту 2.3.3 Договора № АГ-АМ-1 от 01.04.2012, ООО «Аэромедиа» выполняет функции рекламного агента ООО «Аэрогрупп».

Также, согласно абзацу «7» статьи 2 Закона Российской Федерации от 27 декабря 1991 года № 2124-1 «О средствах массовой информации» под распространением продукции средства массовой информации понимаются продажа, подписка, доставка, раздача периодического печатного издания, аудио- или видеозаписи программы, вещание телеканала, радиоканала (телевизионное вещание, радиовещание), вещание телепрограммы, радиопрограммы в составе соответственно телеканала, радиоканала, демонстрация кинохроникальной программы, предоставление доступа к сетевому изданию, иные способы распространения.

Согласно абзацу «13» статьи 2 Закона Российской Федерации от 27 декабря 1991 года № 2124-1 «О средствах массовой информации» под распространителем понимается лицо, осуществляющее распространение продукции средства массовой информации по договору с редакцией, издателем или на иных законных основаниях.

Рекламораспространителем является лицо, осуществляющее фактическое доведение объекта рекламирования до сведения потребителя. Установлено, что журнал «Трансаэро», являющийся средством массовой информации, предназначен для неопределенного круга лиц пассажиров Авиакомпании «Трансаэро», распространяется на борту регулярных и чартерных рейсов авиакомпании, не является изданием, специализирующимся на сообщениях рекламного характера.

Полномочия по подготовке журнала и приведению его в конечный вид для доведения до потребителя в полной мере переданы учредителем ОАО «Авиационная компания «Трансаэро» зарегистрированному издателю средства массовой информации — ООО «Аэрогрупп». ООО «Аэрогрупп» передает тиражи журнала «Трансаэро» для распространения среди конечного целевого потребителя.

Таким образом, установлено, что ООО «Аэрогрупп» отвечает всем требованиям, предъявляемым к рекламораспространителю Законом о рекламе, является надлежащим ответчиком по делу.

С учетом изложенного, должностное лицо приходит к выводу о том, что рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Аэрогрупп».

Таким образом, установлено нарушение ООО «Аэрогрупп» части 10.1 статьи 5 Закона о рекламе при распространении рекламы информационного ресурса в сети Интернет www.germany.travel в журнале «Трансаэро» (апрель, 2013 г.) на странице 35.

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 «Аэрогрупп» состоят в нарушении части 10.1 статьи 5 Закона о рекламе при распространении в журнале «Трансаэро» (апрель, 2013 г.) на странице 35 рекламы информационного ресурса в сети Интернет www.germany.travel без указания категории информационной продукции.

Обстоятельств, свидетельствующих о невозможности соблюдения ООО «Аэрогрупп» указанных требований, не установлено.

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.

Местом совершения административного правонарушения является место регистрации ООО «Аэрогрупп» — г. Москва. На основании части 4 статьи 28.7 КоАП РФ административное расследование проведено Московским УФАС России. В соответствии с частью 2 статьи 29.5 КоАП РФ, дело № 4-14.3-1449/77-13 подлежит рассмотрению Московским УФАС России.

Временем совершения административного правонарушения является первый день распространения журнала «Трансаэро» (апрель, 2013 г.) — 01.04.2013. Более ранней даты начала распространения периодического печатного издания Московским УФАС России не установлено, ООО «Аэрогрупп» данных сведений не представлено, в выходных данных указанного журнала таких сведений также не содержится.

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 «Аэрогрупп».

Таким образом, оснований для назначения ООО «Аэрогрупп» 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 «Аэрогрупп» части 1 статьи 14.3 КоАП РФ назначить ООО «Аэрогрупп» 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 «Аэрогрупп», перечислением через банк, обслуживающий хозяйствующий субъект.

Реквизиты для уплаты административных штрафов, предусмотренных за

нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе:

Получатель: УФК МФ РФ по г. Москве (для Московского УФАС России)

Банк получателя: Отделение 1 Московского ГТУ Банка России г. 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 № 4-14.3-1450/77-13.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного 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 арбитражном суде в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с пунктом 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.