

ООО «Химгранд»

109429, г. Москва,
ул. Верхние Поля, д. 48А, стр. 3

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 32
о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 4-14.3-1553/77-13

«04» апреля 2014 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее – Московского УФАС России) (.....), рассмотрев Протокол № А-15 от 20.02.2014 и материалы дела об административном правонарушении № 4-14.3-1553/77-13, возбужденного в отношении ООО «Химгранд», в связи с нарушением пунктов 7, 20 части 3 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 «Химгранд» (общество надлежащим образом уведомлено),

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Московского УФАС России по рассмотрению дела № 3-5-62/77-13 о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе от 27.09.2013 в действиях ООО «Химгранд» установлен факт нарушения требований пунктов 7, 20 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, выразившийся в размещении ООО «Химгранд» в системе «Яндекс.Директ» ненадлежащей рекламы «ГАЛЬВАНОЛ от производителя!; Состав для цинк. По цене 150 р/кг. Остерегайтесь подделок и спекулянтов!; Адрес и телефон

coldzinc.su; 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; об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

ООО «Химгранд» (юридический адрес: 109429, г. Москва, ул. Верхние Поля, д. 48А, стр. 3) является юридическим лицом, зарегистрировано Межрайонной ИФНС России №46 по г.Москве и включено в Единый государственный реестр юридических лиц за основным государственным регистрационным номером 1087746127270, ИНН 7723646127, КПП 772301001.

Согласно материалам дела ООО «Химгранд» в системе «Яндекс.Директ», размещалась реклама «ГАЛЬВАНОЛ от производителя!; Состав для цинк. По цене 150 р/кг. Остерегайтесь подделок и спекулянтов!; Адрес и телефон coldzinc.su; Есть противопоказания. Посоветуйтесь с врачом», содержащая 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 от производителя!; Состав для цинк. По цене 150 р/кг. Остерегайтесь подделок и спекулянтов!; Адрес и телефон coldzinc.su; 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, установлен факт распространения рекламы «ГАЛЬВАНОЛ от производителя!; Состав для цинк. По цене 150 р/кг. Остерегайтесь подделок и спекулянтов!; Адрес и телефон coldzinc.su; 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, установлено, что лицом, определившим объект рекламирования, содержание рекламы и передавшим макет рекламы рекламораспространителю в лице ООО «Яндекс» является ООО «Химгранд», что подтверждается п.3.3 Оферты на оказание услуг «Яндекс.Директ». Резюмируя изложенное, ООО «Химгранд» является рекламодателем рекламы «ГАЛЬВАНОЛ от производителя!; Состав для цинк. По цене 150 р/кг. Остерегайтесь подделок и спекулянтов!; Адрес и телефон coldzinc.su; 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.

Между тем, рассматриваемая реклама содержит в себе прямое указание «ГАЛЬВАНОЛ от производителя». ООО «Химгранд» не представлено доказательств производства Обществом такой продукции, наличия

исключительных прав на данное средство индивидуализации, что подтверждено в ходе заседания представителем Общества.

Учитывая то, что ООО «Химгранд» не является ни владельцем исключительных прав на средство индивидуализации «ГАЛЬВАНОЛ», ни производителем товара «ГАЛЬВАНОЛ», в рекламе «ГАЛЬВАНОЛ от производителя!; Состав для цинк. По цене 150 р/кг. Остерегайтесь подделок и спекулянтов!; Адрес и телефон coldzinc.su; Есть противопоказания. Посоветуйтесь с врачом», распространенной в системе «Яндекс.Директ», выявлено нарушение пунктов 7, 20 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

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

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 «Химгранд» состоят в нарушении пунктов 7, 20 части 3 статьи 5 Закона о рекламе при распространении в системе «Яндекс.Директ» рекламы «ГАЛЬВАНОЛ от производителя!; Состав для цинк. По цене 150 р/кг. Остерегайтесь подделок и спекулянтов!; Адрес и телефон coldzinc.su; Есть противопоказания. Посоветуйтесь с врачом».

Обстоятельств, свидетельствующих о невозможности соблюдения ООО «Химгранд» 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 выявления рекламы, распространенной в информационно-телекоммуникационной сети «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 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 «Химгранд».

Таким образом, оснований для назначения ООО «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 «Химгранд» части 1 статьи 14.3 КоАП РФ назначить ООО «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 «Химгранд», 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 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 № 4-14.3-1553/77-13.

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.

Заместитель руководителя

И.С. Климкина