

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 4-14.3-86/77-15

«20» мая 2015 года

г. Москва

Я, <...>, рассмотрев протокол от 13.04.2015 и материалы дела № 4-14.3-86/77-15 об административном правонарушении, возбужденного в отношении ООО «ФЭШН ПРЕСС», в связи с нарушением статьи 16 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), выразившимся в распространении рекламы «Туфли Dior» в журнале «HARPER'S BAZAAR», июнь 2014 г., на странице 59, без пометки «реклама» или пометки «на правах рекламы», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ)

в отсутствие представителя ООО «ФЭШН ПРЕСС», надлежащим образом уведомленного о дате, месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛ:

В адрес ООО «ФЭШН ПРЕСС» 18.05.2015 была направлена телеграмма, согласно которой ООО «ФЭШН ПРЕСС» было уведомлено о необходимости явки представителя на рассмотрение административного дела № 4-14.3-86/77-15 20.05.2015 в 14.00 в Московское УФАС России. В соответствии со сведениями, полученными от ФГУП «Почта России», данная телеграмма была вручена секретарю Лапиной 18.05.2015.

Вместе с тем, от ООО «ФЭШН ПРЕСС» 20.05.2015 поступило письмо, согласно которому ООО «ФЭШН ПРЕСС» в конце рабочего дня 19.05.2015 через курьера получило определение о продлении срока и отложении рассмотрения дела № 4-14.3-86/77-15 об административном правонарушении, которое, по мнению ООО «ФЭШН ПРЕСС», является противоречивым и содержит неоднозначную информацию относительно продления срока рассмотрения дела. Данное обстоятельство оценено обществом как свидетельствующее о ненадлежащем уведомлении его о времени и месте рассмотрения дела.

В письме ООО «ФЭШН ПРЕСС» отметило, что вышеуказанным определением о продлении срока и отложении рассмотрения дела № 4-14.3-86/77-15 об административном правонарушении рассмотрение дела продлено до 2 мая 2015 при необходимости явки 20.05.2015.

Однако следует отметить, что более ранним определением о продлении срока и отложении рассмотрения данного дела от 27.04.2015 НО/15575 срок рассмотрения дела был продлен до 27.05.2015. Кроме того, в полученном ООО «ФЭШН ПРЕСС» 19.05.2015 определении о продлении срока и отложении рассмотрения дела также, как и в полученной ООО «ФЭШН ПРЕСС» телеграмме, указана дата и время назначения рассмотрения дела 20.05.2015 14.00.

Учитывая данные обстоятельства, должностное лицо Московского УФАС России приходит к выводу о достаточности данных, содержащихся в документах, направленных в адрес ООО «ФЭШН ПРЕСС» и указывающих ясным образом на необходимость явки 20.05.2015 в 14.00 и, следовательно, надлежащем уведомлении названного лица о дате, времени и месте рассмотрения дела.

При таких обстоятельствах отсутствуют какие-либо препятствия для рассмотрения дела в отсутствие представителя ООО «ФЭШН ПРЕСС». Из материалов дела установлено следующее.

ООО «ФЭШН ПРЕСС» распространило в журнале «HARPER'S BAZAAR», июнь 2014 г., на странице 59 рекламу «Туфли Dior», без пометки «реклама» или пометки «на правах рекламы».

Решением Комиссии Московского УФАС России от 22.12.2014 по делу № 3-16-116/77-14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рекламы «Туфли Dior» в журнале «HARPER'S BAZAAR», июнь 2014 г., на странице 59, установлен факт нарушения статьи 16 Закон о рекламе, выразившийся в распространении рекламы в периодическом печатном издании, не специализирующемся на сообщениях и материалах рекламного характера, без пометки «реклама» или пометки «на правах рекламы».

Согласно свидетельству о регистрации средства массовой информации ПИ № ФС77-22130 от 24.10.2005, выданному Роскомнадзором, учредителем журнала «HARPER'S BAZAAR» является ООО «ФЭШН ПРЕСС». В соответствии с графой «Примерная тематика и специализация», данное средство массовой информации является изданием для женщин, посвященное моде и стилю; реклама до 40%.

Установлено, что ООО «ФЭШН ПРЕСС» также является фактическим издателем журнала «HARPER'S BAZAAR», что подтверждается выходными данными журнала «HARPER'S BAZAAR» июнь 2014 г.

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 облегченной версии классических лодочек из новой коллекции «Туфли Dior» содержит описание объекта рекламирования, исключительно положительную характеристику товара, сопровождается красочным изображением и рассказом о преимуществе объекта рекламирования в совокупности. При этом, данный текст занимает минимальное количество рекламной площади, содержащей, в первую очередь, фотографию рекламируемого средства. Указанная информация доводится до неопределенного круга лиц, формирует положительный образ товара, упоминание потребительских качеств товара. Такая информация направлена исключительно на привлечение внимания читателя к приобретению рекламируемого товара.

Информационные материалы (статьи, публикации, иное), в которых внимание читателя преимущественно привлекается к какому-либо одному товару, содержащие сведения, формирующие или поддерживающие интерес к данному товару, в ущерб информации об иных участниках товарного рынка, товарах, и направленные на продвижение конкретного товара, рассматриваются в качестве рекламы такого товара.

Аналитические материалы - это сведения, полученные в результате исследования (познания) явлений и процессов, в основе которых лежит изучение составных частей, элементов изучаемого явления (процесса, предмета).

К аналитическим материалам могут быть отнесены обзоры внутреннего и внешнего рынков, результаты научных исследований и испытаний. При этом анализ какого-либо сегмента рынка может быть сделан путем использования сравнительных, ценовых и иных характеристик товара, указаний на структуру, ценовую стратегию и политику продаж.

Справочно-информационные материалы содержат статистические, сводные или регулярно видоизменяющиеся полезные данные, основанные на количественных и качественных показателях отдельных явлений, объектов.

При проведении границы между аналитическим, информационным материалом и рекламой, учитывается, в первую очередь, направленность информационного сообщения в средстве массовой информации, цель извещения потребителя о предоставляемой ему информации.

Представляется обоснованным, что полезные данные, выраженные в обзорной, статистической, аналитической, сводной либо иной схожей форме, основанные на количественных и качественных показателях отдельных явлений или объектов, представляющие собой конечный результат авторского труда третьего лица

могут быть расценены как, в первую очередь, справочно-информационные и аналитические материалы. Содержание аналитического материала направлено на обзор опыта либо исторического развития сегмента, но не конкретного субъекта, в частности, с использованием приемов анализа и верифицированного сравнения.

Спорная статья не содержит сравнительной характеристики представленного аромата. В ней отсутствуют какие-либо выводы автора относительно представленного материала, а лишь дается исключительно положительная характеристика аромата.

Рассказ об объекте рекламирования «Туфли Dior» доводится до неопределенного круга лиц, формирует положительный образ товара, упоминание потребительских качеств товара в совокупности с рассказом о преимуществах объекта рекламирования. Такая информация направлена исключительно на привлечение внимания читателя к приобретению рекламируемого товара.

Указанная информация в журнале «HARPER'S BAZAAR», июнь 2014 г., на странице 59 в полной мере отвечает понятию «рекламы» в понимании Закона о рекламе.

На основании изложенного, установлен факт распространения рекламы «Туфли Dior» в журнале «HARPER'S BAZAAR», июнь 2014 г., на странице 59.

В соответствии со статьей 16 Закона о рекламе, размещение текста рекламы в периодических печатных изданиях, не специализирующихся на сообщениях и материалах рекламного характера, должно сопровождаться пометкой «реклама» или пометкой «на правах рекламы». Объем рекламы в таких изданиях должен составлять не более чем сорок процентов объема одного номера периодических печатных изданий.

В рекламе «Туфли Dior» в журнале «HARPER'S BAZAAR», июнь 2014 г., на странице 59, отсутствует пометка «реклама» или пометка «на правах рекламы».

На основании изложенного, при распространении рекламы «Туфли Dior» в журнале «HARPER'S BAZAAR», июнь 2014 г., на странице 59 установлен факт нарушения статьи 16 Закона о рекламе.

В соответствии со статьей 36 Закона 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 «Туфли Dior» в журнале «HARPER'S BAZAAR», июнь 2014 г., на странице 59 является ненадлежащей.

Местом совершения административного правонарушения является территория распространения журнала «HARPER'S BAZAAR», июнь 2014 г., в том числе город Москва.

Время совершения административного правонарушения — 20.05.2014 (первый день распространения журнала «HARPER'S BAZAAR», июнь 2014 г.).

Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных частью 8 статьи 24 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно положениям 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.

Рекламодателем является лицо, осуществляющее фактическое доведение объекта рекламирования до сведения потребителя.

Как было установлено выше ООО «ФЭШН ПРЕСС» является учредителем и издателем журнала «HARPER'S BAZAAR».

Резюмируя изложенное, должностное лицо Московского УФАС России приходит к выводу о том, что рекламодателем спорной рекламы является ООО «ФЭШН ПРЕСС».

Таким образом, ответственность за нарушение статьи 16 Закона о рекламе несет ООО «ФЭШН ПРЕСС».

В соответствии с ч. 1 ст. 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 ч. 2 ст. 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.

Вина ООО «ФЭШН ПРЕСС» состоит в распространении рекламы «Туфли Dior» в журнале «HARPER'S BAZAAR», июнь 2014 г., на странице 59, с нарушением требований статьи 16 Закона о рекламе. Должностным лицом Московского УФАС России не установлено объективных обстоятельств, делающих невозможным соблюдение указанных требований.

Ответственность за невыполнение требований установленных статьей 16 Закона о рекламе, предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан — от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц — от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; юридических лиц — от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, обстоятельств, смягчающих административную ответственность

ООО «ФЭШН ПРЕСС», 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 части 1 статьи 14.3 КоАП РФ назначить ООО «ФЭШН ПРЕСС» (адрес: 127018, г. Москва, ул. Полковая, д. 3, стр. 1, ОГРН 1027739120364, ИНН 7743002018, КПП 771501001) административное наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто 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.

В соответствии с частью 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 срока, указанного в части 1 статьи 32.2 КоАП РФ, 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.

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 «ФЭШН ПРЕСС», 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 770101001

БИК 044583001
р/с 40101810800000010041
КБК 161 1 16 26000 01 6000140
ОКТМО 45375000

Назначение платежа: административный штраф по делу № 4-14.3-86/77-15.

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.

Приложение на 1 листе.