

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 4-14.3-133/77-15

« 17 » марта 2015 года

г. Москва

Я, <...>, рассмотрев протокол № А-14 от 20.02.2015 и материалы дела № 4-14.3-133/77-15 об административном правонарушении, возбужденного в отношении ООО «ФЭШН ПРЕСС», в связи с нарушением ст. 16 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), выразившимся в распространении рекламы «Сгладить ситуацию. Интенсивный крем Collagenes 9, Dr. Pierre Ricaud»; «Светлый образ. Тональная основа Miracle AIR DE TEINT, LANCOME»; «Тонкие материи. Антиперспирант Garnier НЕО» в журнале «COSMOPOLITAN Психология», апрель 2014, 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 законного представителя ООО «ФЭШН ПРЕСС», надлежащим образом уведомленного о дате, месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Московского УФАС России от 20.01.2015 по делу № 3-16-110/77-14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении в журнале «COSMOPOLITAN Психология», апрель 2014 рекламы «Сгладить ситуацию. Интенсивный крем Collagenes 9, Dr. Pierre Ricaud» на странице 92; рекламы «Светлый образ. Тональная основа Miracle AIR DE TEINT, LANCOME» на странице 95; рекламы «Тонкие материи. Антиперспирант Garnier НЕО» на странице 103, установлен факт нарушения

статьи 16 Закона 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».

ООО «ФЭШН ПРЕСС» (адрес: 127018, г. Москва, ул. Полковная, д. 3, стр. 1) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, зарегистрировано и включено в Единый государственный реестр юридических лиц Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 46 по г. Москве 28.08.2002 за основным государственным регистрационным номером 1027739120364, ИНН 7743002018, КПП 771501001.

ООО «ФЭШН ПРЕСС» распространило в журнале «COSMOPOLITAN Психология», апрель 2014 рекламу «Сгладить ситуацию. Интенсивный крем Collagenes 9, Dr. Pierre Ricaud» на странице 92; рекламу «Светлый образ.

Тональная основа Miracle AIR DE TEINT, LANCOME» на странице 95; рекламу «Тонкие материи. Антиперспирант Garnier NEO» на странице 103, без пометки «реклама» или пометки «на правах рекламы».

Согласно свидетельству о регистрации средства массовой информации ПИ № ФС77-42163 от 04.10.2010, выданному Роскомнадзором, учредителем журнала «COSMOPOLITAN Психология» является ООО «ФЭШН ПРЕСС» (127018, г. Москва, ул. Полковая, д. 3, стр. 1). В соответствии с графой «Примерная тематика и специализация», данное средство массовой информации является изданием, посвященным психологии, отношениям; реклама не более 40%.

Установлено, что ООО «ФЭШН ПРЕСС» также является фактическим издателем журнала «COSMOPOLITAN Психология». что подтверждается выходными данными журнала «COSMOPOLITAN Психология», апрель 2014.

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 «Сгладить ситуацию. Интенсивный крем Collagenes 9, Dr. Pierre Ricaud» содержит описание указанного косметического средства, исключительно положительную характеристику товара, сопровождается красочным изображением и рассказом о компонентах 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.

Реклама декоративного косметического средства «Светлый образ. Тональная основа Miracle AIR DE TEINT, LANCOME» содержит описание указанного средства, исключительно положительную характеристику товара, сопровождается красочным изображением и рассказом о компонентах в совокупности. 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.

Реклама «Тонкие материи. Антиперспирант Garnier НЕО» содержит описание указанного косметического средства, исключительно положительную характеристику товара, сопровождается красочным изображением и рассказом о компонентах в совокупности в частности равномерного распределения крема посредством нанесения аппликатором повторяющего контуры тела. 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 выделение конкретного товара, должны рассматриваться 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.

Проводя границу 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 объекта рекламирования «Сгладить ситуацию. Интенсивный крем Collagenes 9, Dr. Pierre Ricaud»; «Светлый образ. Тональная основа Miracle AIR DE TEINT, LANCOME»; «Тонкие материи. Антиперспирант Garnier NEO». В ней отсутствуют какие-либо выводы автора относительно представленного материала, а лишь дается исключительно положительная характеристика аромата.

В рассматриваемой рекламе отсутствует объективный обзор поименованных товаров либо сообщение об их характеристиках, выделены исключительно положительные качества товаров.

Кроме того, данные товары тематически не связаны с заявленной тематикой средства массовой информации.

Рассказ об объектах рекламирования «Collagenes 9, Dr. Pierre Ricaud»; «тональная основа Miracle AIR DE TEINT, LANCOME»; «антиперспирант Garnier NEO» 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 определенного товара.

Указанная информация в журнале «COSMOPOLITAN Психология», апрель 2014, на страницах 92, 95, 103 в полной мере отвечает понятию «рекламы» в понимании Закона о рекламе.

На основании изложенного, установлен факт распространения рекламы «Сгладить ситуацию. Интенсивный крем Collagenes 9, Dr. Pierre Ricaud»; «Светлый образ. Тональная основа Miracle AIR DE TEINT, LANCOME»; «Тонкие материи. Антиперспирант Garnier NEO» в журнале «COSMOPOLITAN Психология», апрель 2014, на страницах 92, 95, 103.

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 «Сгладить ситуацию. Интенсивный крем Collagenes 9, Dr. Pierre Ricaud»; «Светлый образ. Тональная основа Miracle AIR DE TEINT, LANCOME»; «Тонкие материи. Антиперспирант Garnier NEO» в журнале «COSMOPOLITAN Психология», апрель 2014 г., на страницах 92, 95, 103

отсутствует пометка «реклама» или пометка «на правах рекламы».

На основании изложенного, при распространении рекламы «Сгладить ситуацию. Интенсивный крем Collagenes 9, Dr. Pierre Ricaud»; «Светлый образ. Тональная основа Miracle AIR DE TEINT, LANCOME»; «Тонкие материи. Антиперспирант Garnier NEO» в журнале «COSMOPOLITAN Психология», апрель 2014, на страницах 92, 95, 103 установлен факт нарушения статьи 16 Закона о рекламе.

В соответствии со статьей 36 Закона Российской Федерации от 27.12.1991 № 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 «Сгладить ситуацию. Интенсивный крем Collagenes 9, Dr. Pierre Ricaud»; «Светлый образ. Тональная основа Miracle AIR DE TEINT, LANCOME»; «Тонкие материи. Антиперспирант Garnier NEO» в журнале «COSMOPOLITAN Психология», апрель 2014 г., на страницах 92, 95, 103 является ненадлежащей.

Местом совершения административного правонарушения является территория распространения журнала «COSMOPOLITAN Психология», апрель 2014, в том числе город Москва.

Время совершения административного правонарушения — 18.03.2014 (первый день распространения журнала «COSMOPOLITAN Психология», апрель 2014).

Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных статьей 16 Закона о рекламе, несет рекламораспространитель.

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.

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.

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

Как было установлено выше ООО «ФЭШН ПРЕСС» является учредителем и издателем журнала «COSMOPOLITAN Психология».

Резюмируя изложенное, должностное лицо Московского УФАС России приходит к выводу о том, что рекламораспространителем 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 «Сгладить ситуацию. Интенсивный крем Collagenes 9, Dr. Pierre Ricaud»; «Светлый образ. Тональная основа Miracle AIR DE TEINT, LANCOME»; «Тонкие материи. Антиперспирант Garnier НЕО» в журнале «COSMOPOLITAN Психология», апрель 2014, с нарушением требований статьи 16 Закона о рекламе. Должностным лицом Московского УФАС России не установлено объективных обстоятельств, делающих невозможным соблюдение указанных требований.

Таким образом, ответственность за нарушение требований ст. 16 ФЗ «О рекламе» в соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ несет ООО «ФЭШН ПРЕСС».

В соответствии с ч. 3 ст. 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.

Согласно п. 7 ч. 1 ст. 4.2 КоАП РФ обстоятельством, смягчающим ответственность, является добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор).

ООО «ФЭШН ПРЕСС» исполнено предписание № 3 о прекращении нарушения антимонопольного законодательства от 20.01.2015, выданного по делу № 3-16-110/77-14.

Таким образом, должностным лицом Московского УФАС России установлено обстоятельство, смягчающее административную ответственность ООО «ФЭШН ПРЕСС»

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, ООО «ФЭШН ПРЕСС», должностным лицом Московского УФАС России не установлено.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем 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.

Таким образом штраф, подлежащий взысканию составляет 100 000 рублей.

Руководствуясь ст.-ст. 33, 38 ФЗ «О рекламе», ст.-ст. 4.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

За нарушение ч. 1 ст. 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 (ста тысяч) рублей.

Согласно ч. 1 ст. 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 ст. 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 5 ст. 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 ч. 1 настоящей статьи, 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 ч. 5 ст. 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 РФ по г. Москве (для Московского УФАС России)

л/с 04731324890

Банк получателя: 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 № 4-14.3-133/77-15.

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.