

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 4-14.3-906/77-16

«15» августа 2016 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве <...>, рассмотрев Протокол от 08.08.16 и материалы дела об административном правонарушении № 4-14.3-906/77-16, возбужденного в отношении должностного лица ООО «ФОРВАРД МЕДИА ГРУПП» - главного редактора <...>, в связи с нарушением статьи 16 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), выразившимся в распространении рекламы в периодическом печатном издании, не специализирующемся на сообщениях и материалах рекламного характера без пометки «реклама» или пометки «на правах рекламы», ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),
в отсутствие <...>, в присутствии защитника по доверенности <...>,

УСТАНОВИЛ:

ООО «Форвард Медиа Групп» (125009, г. Москва, пер. Нижний Кисловский, д. 6, стр. 2; 123002, г. Москва, ул. Рочдельская, д. 15, стр. 10) 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 03.04.2007 за основным государственным регистрационным номером 5077746455947, ИНН 7703630545, КПП 770301001.

Решением Комиссии Московского УФАС России от 27.06.2016 по делу № 3-5-47/77-16 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в действиях ООО «Форвард медиа Групп» установлен факт распространения рекламы автомобилей «Infiniti» на страницах 66-69 журнала «HELLO!» № 35 (583) 2015 с нарушением части статьи 16 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выразившимся в распространении рекламы без пометки «реклама» или «на правах рекламы».

Согласно Свидетельству о регистрации средства массовой информации ПИ № ФС77-31434 от 13.03.2008, выданному Роскомнадзором, учредителем журнала «HELLO!» (ХЕЛЛОУ!) является ООО «ФОРВАРД МЕДИА ГРУПП» (125009, г. Москва, пер. Нижний Кисловский, д. 6, стр. 2). В соответствии с графой «Примерная тематика и специализация», данное средство массовой информации является журналом о жизни знаменитостей. Объем рекламы не

может превышать 40 %.

Установлено, что ООО «ФОРВАРД МЕДИА ГРУПП» также является фактическим издателем журнала «HELLO!» (ХЕЛЛОУ!). Указанный факт, подтверждаемый выходными данными журнала «HELLO!» № 35 (583) 2015, ООО «ФОРВАРД МЕДИА ГРУПП» не оспаривается.

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.

Материалы, содержащие изображения автомобиля «Infiniti», размещенные на страницах 66-69 журнала «HELLO!» № 35 (583) 2015 доводятся до неопределенного круга лиц, направлены на привлечение внимания, формирование или поддержание интереса к конкретному товару, а именно к автомобилю «Infiniti», по следующим основаниям.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе, реклама должна быть адресована неопределенному кругу лиц. Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникшего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Как уже было ранее установлено, журнал «HELLO!» (ХЕЛЛОУ!) является средством массовой информации, территорией распространения которого является вся территория Российской Федерации и зарубежные страны.

Таким образом, установлено, что журнал «HELLO!» (ХЕЛЛОУ!) является общедоступным для неопределенного круга лиц - потребителей рекламы. Каких-либо ограничений по территории распространения и кругу лиц-потребителей рекламы не установлено.

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 интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре (в том числе товарного знака).

В соответствии с пунктом 15 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 № 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе», вопрос о наличии в информации признаков рекламы должен решаться с учетом конкретных обстоятельств дела.

Согласно пункту 16 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25 декабря 1998 года № 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.

Материалы, содержащие изображение автомобиля «Infiniti», размещенные на страницах 66-69 журнала «HELLO!» № 35 (583) 2015, являются рекламой с объектом рекламирования в виде автомобиля «Infiniti».

В соответствии с пунктом 3 части 2 статьи 2 Закона о рекламе, данный закон не распространяется на справочно информационные и аналитические материалы (обзоры внутреннего и внешнего рынков, результаты научных исследований и испытаний), не имеющие в качестве основной цели продвижение товара на рынке и не являющиеся социальной рекламой.

По своей сути справочно-информационные материалы направлены на предоставление объективной информации, без выделения и привлечения внимания к определенному товару на фоне иных объектов, представленных в материале.

В то же время, информация рекламного характера по своему содержанию и структуре преимущественно привлекает внимание читателя к определенному товару, в ущерб информации об иных участниках рынка, товарах, выделяет их на фоне остальных. Такая реклама направлена на продвижение на рынке конкретных, определенных товаров и не относится к справочно-информационным, аналитическим материалам, имеющим основной целью информационный обзор.

Информационные материалы о состоянии определенного товарного рынка, в которых внимание читателя преимущественно привлекается к какому либо товару, которые содержат сведения, формирующие или поддерживающие интерес к данному товару, в ущерб информации об иных участниках рынка, товарах, и направленные на продвижение на рынке конкретного товара, могут рассматриваться в качестве рекламы этого товара. На такие материалы распространяются требования Закона о рекламе.

Макеты страниц 66-69 журнала «HELLO!» № 35 (583) 2015 представляют

собой статью «Главное достижение», содержащую интервью детей известных деятелей культуры и спорта (знаменитостей), а также содержат фотографии детей на фоне автомобиля «Infiniti» либо в салоне указанных автомобилей. На странице 68 макета четко различимо фирменное обозначение автомобилей «Infiniti». На странице 69 макета содержится надпись «в съемке участвовали автомобили INFINITY QX 80».

Размещенные материалы, безусловно, создают у заинтересованного потребителя интерес к рекламируемому товару, формирует ассоциативное впечатление о взаимосвязи объекта рекламирования - «Infiniti» и известных деятелей культуры, а также одобрение указанными лицами данного автомобиля, в частности как автомобиля, в котором комфортно их детям, что может являться дополнительным преимуществом автомобилей «Infiniti».

Кроме того, на указанных страницах журнала «HELLO!» № 21 (570) 2015 отсутствует описание либо изображение автомобилей иных марок, что способствует выделению автомобилей «Infiniti» на фоне иных участников автомобильного рынка.

Следовательно, изображения на странице 66-69 журнала «HELLO!» № 35 (583) 2015 направлены на продвижение автомобилей «Infiniti».

Таким образом, Московское УФАС России не находит оснований для признания материалов, посвященных автомобилям «Infiniti», справочно-информационными.

На основании изложенного, учитывая то обстоятельство, что представленные в спорных материалах изображения автомобилей «Infiniti» и указания марки автомобиля вызывают у потребителей указанной информации устойчивую ассоциацию с конкретным товаром, должностное лицо Московского УФАС России приходит к выводу о том, что рассматриваемая информация об автомобилях «Infiniti» является рекламой.

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 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 автомобилей «Infiniti» на страницах 66-69 журнала «HELLO!» № 35 (583) 2015 отсутствуют пометки «реклама» или «на правах рекламы».

Таким образом, в отношении распространения указанной рекламы установлен факт нарушения статьи 16 Закона о рекламе.

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

рекламе, является ненадлежащей.

Таким образом, реклама автомобилей «Infiniti» на страницах 66-69 журнала «HELLO!» № 35 (583) 2015 является ненадлежащей.

Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных статьей 16 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. Установлено, что журнал «HELLO!» (ХЕЛЛОУ!), являющийся средством массовой информации, предназначен для неопределенного круга, распространяются на территории Российской Федерации, не является изданием, специализирующимся на сообщениях рекламного характера.

Учредителем и издателем журнала «HELLO!» (ХЕЛЛОУ!), как установлено ранее, является ООО «ФОРВАРД МЕДИА ГРУПП». Таким образом, ООО «ФОРВАРД МЕДИА ГРУПП» является рекламодателем рассматриваемой рекламы.

ООО «ФОРВАРД МЕДИА ГРУПП» является коммерческой организацией и, в соответствии с пунктом 2.1 Устава, осуществляет любые виды хозяйственной деятельности, в том числе, издательскую и рекламную. По отношению к рассматриваемой рекламе ООО «ФОРВАРД МЕДИА ГРУПП» выступает рекламодателем, непосредственно доводит сведения об объекте рекламирования до потребителя (читателя). Законодательством Российской Федерации не предусмотрена прямая заинтересованность учредителя либо издателя в рекламе отдельных видов товаров в периодических печатных изданиях, данная характеристика не является обязательным квалифицирующим признаком установления факта рекламы, как и договорные отношения с третьими лицами.

Резюмируя изложенное, установлено нарушение ООО «ФОРВАРД МЕДИА ГРУПП» статьи 16 Закона о рекламе при распространении рекламы автомобилей «Infiniti» на страницах 66-69 журнала «HELLO!» № 35 (583) 2015.

Местом совершения административного правонарушения является территория распространения журнала «HELLO!» № 35 (583) 2015, в том числе город Москва.

Время совершения административного правонарушения — 01.09.2015 года (дата начала распространения журнала «HELLO!» № 35 (583) 2015).

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц – от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

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 со статьей 2.4 КоАП РФ, административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники организаций несут административную ответственность как должностные лица.

В соответствии с документами, представленными ООО «Форвард Медиа Групп» в адрес Московского УФАС России, главный редактор <...> является лицом, ответственным за распространение ООО «Форвард Медиа Групп» рекламы автомобилей «Infiniti» на страницах 66-69 журнала «HELLO!» № 35 (583) 2015 с нарушением статьи 16 Закона о рекламе.

Согласно Приказу о приеме работника на работу №107-Л/С от 01.07.2007, <...> назначена на должность главного редактора группы журналов HELLO! ООО «Форвард Медиа Групп».

Таким образом, должностным лицом, ответственным за размещение рассматриваемой рекламы с нарушением статьи 16 Закона о рекламе, является <...>

При составлении протокола об административном правонарушении защитником <...> указано, что лицо, совершившее административное правонарушение, свою вину признает.

Таким образом, вина <...> состоит в ненадлежащем исполнении своих служебных обязанностей, а именно неприятии всех зависящих от нее мер по соблюдению требований законодательства при распространении рекламы автомобилей «Infiniti» на страницах 66-69 журнала «HELLO!» № 35 (583) 2015 с нарушением 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 2 статьи 4.1 КоАП РФ, при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное

положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Таким образом, должностным лицом Московского УФАС России не установлено обстоятельств, отягчающих административную ответственность, а также обстоятельств, смягчающих административную ответственность <...>

В соответствии с частью 1 статьи 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 4 000 рублей.

Размер назначенного указанному лицу административного штрафа согласуется с допущенным нарушением и соответствует цели применения административного наказания, предусмотренного КоАП РФ.

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

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать <...> виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Назначить должностному лицу ООО «Форвард Медиа Групп» - главному редактору <...> административное наказание в виде административного штрафа в размере 4 000 (четыре тысячи) 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 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.

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 зарегистрирована <...>, перечислением через банк, обслуживающий хозяйствующий субъект.

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

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

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 № 4-14.3-906/77-16.

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.

Заместитель руководителя

<...>