

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 138р-17/41-04-2017р

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

«25» октября 2017 г.

г. Киров

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы России по Кировской области <...>, рассмотрев протокол № 138 р-17/41-04-2017р от 11.10.2017, в отношении юридического лица Общества с ограниченной ответственностью «Газета» (далее ООО «Газета») (<...>), в связи с нарушением части 6 статьи 5, пункта 5 части 4 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Кировского УФАС России по делу 41/04-2017р (резольтивная часть решения оглашена 15 сентября 2017 года; в полном объеме решение изготовлено 19 сентября 2017 года) признана ненадлежащей реклама мужского клуба «<...>» под заголовком: «<...>» привезет в Киров лучших танцовщиц для «золотой молодежи», размещенная в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте <...> так как она противоречит части 6 статьи 5, пункту 5 части 4 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Нарушение заключается в следующем.

В Кировское УФАС России поступило обращение физического лица о нарушении, по мнению заявителя, Федерального закона «О рекламе» при распространении в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте <...> в разделе «Новости-Культура» информации о мужском клубе «<...>».

Согласно ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламой является информация, распространяемая 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. Под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, 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. Товар – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация, размещенная в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте <...> в разделе «Новости-Культура», под заголовком: «<...>» привезет в Киров лучших танцовщиц для «золотой молодежи» следующего содержания: *«Девушкам в клуб удастся попасть только в сопровождении мужчины. <...>- добавил представитель клуба»*, сопровождаемая фото – и видеоматериалами, адресована неопределенному кругу лиц (интернет пользователям), направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - мужскому клубу «Зажигалка», способствует формированию интереса к рекламируемым товарам и их продвижению на рынке, и по своему содержанию является рекламой.

Согласно части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», в рекламе не допускается использование бранных слов, непристойных и оскорбительных образов, сравнений и выражений, в том числе в отношении пола, расы, национальности, профессии, социальной

категории, возраста, языка человека и гражданина.

Согласно Толковому словарю русского языка (под редакцией С.И. Ожегова и Н.Ю. Шведовой – М., 1999г.) значение слова непристойный – неприличный, бесстыдный.

Согласно Новому толково-словообразовательному словарю (под ред. Ефремовой Т.Ф. М.: Русский язык, 2000) значение слов:

-непристойный – крайне неприличный, бесстыдный, предосудительный.

-неприличный - не отвечающий, противоречащий правилам приличия;

-предосудительный - заслуживающий осуждения, порицания.

В силу пункта 5 части 4 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» реклама не должна содержать информацию порнографического характера.

Понятие информации порнографического характера содержится в [статье 2](#) Федерального закона «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию», под которой понимается информация, представляемая в виде натуралистических изображения или описания половых органов человека и (или) полового сношения либо сопоставимого с половым сношением действия сексуального характера.

Соответственно, в случае выявления в рекламе информации, подпадающей под указанное описание, такая реклама должна признаваться нарушающей [пункт 5 части 4 статьи 5](#) Федерального закона «О рекламе».

Заявление гражданина свидетельствует о восприятии рекламы, доведенной до него, как непристойной и оскорбительной.

С учетом вышеизложенного, реклама мужского клуба «<...>» под заголовком: «<...> привезет в Киров лучших танцовщиц для «золотой молодежи» следующего содержания: «*Девушкам в клуб удастся попасть только в сопровождении мужчины. Также в клубе, будет запрещено проводить любую фото- и видеосъемку.* <...>», размещенная в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте <...>, является ненадлежащей, поскольку содержащийся в рекламной информации фото и видеоматериал об открытии мужского клуба «<...>», носит порнографический характер, а также содержит непристойные и оскорбительные образы, что не соответствует требованиям части 6 статьи 5, пункта 5 части 4 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение части 6 статьи 5, пункта 5 части 4 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

Согласно информации, представленной АО «РСИЦ» (вх. № 2296 от 04.04.2017) администратором доменного имени <...> в период с 20.06.2011 по 08.02.2017 являлось ООО «Газета».

Учитывая тот факт, что на момент размещения рекламы (26.10.2016) в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» доменное имя <...> принадлежало ООО «Газета», следовательно, рекламодателем является ООО «Газета». В рассматриваемом случае владелец (администратор) сайта осуществляет наполнение данного сайта информацией и обладает правами модератора размещаемой информации, то именно он определил содержание рекламы и осуществил действия по ее распространению на сайте <...>. Доказательств обратного ООО «Газета» в материалы дела не представлено и антимонопольным органом не установлено.

Из анализа имеющихся в деле документов следует, что нарушение рекламного законодательства произошло по вине ООО «Газета» (рекламодателя).

Указанный факт нарушения законодательства РФ о рекламе в полном объеме подтверждается имеющимися материалами и решением по делу № 41/04-2017р.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее 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.

Согласно ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Срок давности привлечения лица к административной ответственности исчисляется с 15.03.2017 (дата акта фиксации размещения информации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте <...>

Событием административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ является установленный факт нарушения законодательства РФ о рекламе в действиях юридического лица ООО «Газета», выразившийся в определении содержания рекламы мужского клуба «<...>» под заголовком: «<...>» привезет в Киров лучших танцовщиц для «золотой молодежи» следующего содержания: «*Девушкам в клуб удастся попасть только в сопровождении мужчины. Также в клубе, будет запрещено проводить любую фото- и видеосъемку. Нарушители будут исключены из клуба. <...>*», размещенной в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте <...>, нарушающей требования части 6 статьи 5, пункта 5 части 4 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Объектом административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы.

Объективной стороной административного правонарушения являются действия ООО «Газета» по определению содержания спорной рекламы в нарушение части 6 статьи 5, пункта 5 части 4 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ст. 2.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями [раздела II](#) настоящего Кодекса или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Субъектом административного правонарушения является рекламодатель - юридическое лицо ООО «Газета».

При установлении субъективной стороны административного правонарушения следует учитывать разъяснения Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 "О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях", а именно: при рассмотрении дел об административных правонарушениях понятие вины юридических лиц раскрывается в [части 2 статьи 2.1 КоАП РФ \(пункт 16.1\)](#).

Следовательно, и в тех случаях, когда в соответствующих статьях Особенной части [КоАП](#) РФ возможность привлечения к административной ответственности за административное правонарушение ставится в зависимость от формы вины, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению ([часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ](#)).

В данном случае установлено, что у ООО «Газета» имелась возможность для соблюдения требований нарушение части 6 статьи 5, пункта 5 части 4 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законодательством требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, Кировское УФАС России считает, что рассматриваемое правонарушение произошло по вине ООО «Газета».

В ходе рассмотрения дела были исследованы все обстоятельства совершенного нарушения законодательства РФ о рекламе. Факты, изложенные в протоколе № 138р-17/41-04-2017р от 11.10.2017 об административном правонарушении, подтверждаются в полном объеме материалами дела № 41/04-2017р.

В соответствии со ст. 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Таким образом, совершенные юридическим лицом ООО «Газета» действия по определению содержания рекламы мужского клуба «<...>» под заголовком: «<...> привезет в Киров лучших танцовщиц для «золотой молодежи» следующего содержания: *«Девушкам в клуб удастся попасть только в сопровождении мужчины. <...>»*, размещенной в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте <...>, в нарушение ч. 6 ст. 5, п. 5 ч. 4 ст. 5 Федерального закона «О рекламе», содержат состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

О дате, месте и времени рассмотрения протокола юридическое лицо – ООО «Газета» извещено надлежащим образом (уведомление получено 19.10.2017). На рассмотрение протокола законный представитель ООО «Газета» не явился, представителя не направил. Протокол рассмотрен в отсутствие законного представителя ООО «Газета».

Рассматриваемое правонарушение не может быть признано малозначительным. Как разъяснил Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в п. 18 Постановления от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Пленум Верховного Суда Российской Федерации в п. 21 Постановления от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ» указал, что малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

В рассматриваемом случае состав административного правонарушения является формальным, следовательно, правонарушение является общественно-опасным с момента его совершения, независимо от наступления каких-либо последствий.

Кроме того, основанием для освобождения от ответственности могут служить обстоятельства, вызванные объективно непреодолимыми либо непредвиденными препятствиями, находящимися вне контроля хозяйствующего субъекта, при соблюдении той степени добросовестности, которая требовалась от него в целях соблюдения законодательно установленных требований. Однако доказательств наличия указанных обстоятельств в материалы дела не представлено.

В данном случае несоответствие рекламы требованиям законодательства о рекламе

представляет собой существенную угрозу охраняемым правом общественным интересам.

С учетом конкретных обстоятельств дела, учитывая характер и степень общественной опасности совершенного правонарушения, которое выразилось в пренебрежительном отношении к исполнению публично – правовых обязанностей в сфере рекламного законодательства, основания для освобождения ООО «Газета» от административной ответственности ввиду малозначительности в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного правонарушения, его длительность, форма вины лица, привлеченного к административной ответственности, отягчающие и смягчающие административную ответственность обстоятельства.

В соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ в качестве смягчающих обстоятельств установлено совершение административного правонарушения впервые.

В соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ отягчающих вину обстоятельств не установлено.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей [раздела II](#) настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных [частью 2 статьи 3.4](#) настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных [частью 2](#) настоящей статьи.

Согласно информации на сайте <...> ООО «Газета» не включено в Реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, следовательно, не является субъектом малого и среднего предпринимательства, поэтому нормы части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ в рассматриваемом случае не могут быть применены.

Согласно ч. 3.2. ст. 4.1. КоАП РФ при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи [раздела II](#) настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

Оснований для прекращения производства по делу не имеется.

С учетом наличия исключительных обстоятельств принято решение о наложении административного штрафа ниже минимального размера санкции, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Руководствуясь ст. 3, п. 6 ст. 5, п. 5 ч. 4 ст. 5 Федерального закона «О рекламе», статьями 2.1, 2.4, 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

П О С Т А Н О В И Л:

1. Признать юридическое лицо – Общество с ограниченной ответственностью «Газета» (ИНН 4345293429, ОГРН 1104345023881) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

2. Применить к юридическому лицу – Обществу с ограниченной ответственностью «Газета» (ИНН 4345293429, ОГРН 1104345023881) меру ответственности в виде административного штрафа за ненадлежащую рекламу в размере 50 000 (пятьдесят тысяч) рублей.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения законодательства о рекламе,

зачисляются в соответствующие бюджеты в следующем соотношении:

40 процентов – в федеральный бюджет;

60 процентов – в бюджет субъекта Российской Федерации.

Получатель: ИНН 4347021540

КПП 434501001 УФК по Кировской области

(Кировское УФАС России) л/с 04401233690

Банк получателя Отделение Киров
 № 40101810900000010001

Расчетный счет: БИК 043304001
 КБК 161 1 16 26000 01 6000 140

Плательщик: Общество с ограниченной ответственностью «Газета»

61 1 16 26000 01 6000 140 Штраф за нарушение законодательства о рекламе

ОКТМО 33701000

К оплате: 50 000 (пятьдесят тысяч) рублей

УИН 16120102500000982493

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа юридическому лицу Обществу с ограниченной ответственностью «Газета» надлежит представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области копии платежных документов. В соответствии с ч. 1 ст. 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях

неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях 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.

Руководитель управления

<...>