



## УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

### ПОСТАНОВЛЕНИЕ №2 о назначении административного наказания в виде административного штрафа по делу № 61 об административном правонарушении (ч. 1 ст. 14.3 Кодекса об административных правонарушениях, далее – КоАП РФ)

Резолютивная часть объявлена 23 января 2017 года

В полном объеме изготовлено 26 января 2017 года

г. Екатеринбург

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области <...>, рассмотрев на основании ст. 23.48 КоАП РФ и в порядке ст. 29.7. КоАП РФ протокол №2 от 14.11.2016 и иные материалы дела № 61 об административном правонарушении в отношении **ООО «Гэллэри Сервис»** (проезд Багратионовский, 7, корп. 20А, г. Москва, 121087, ИНН 7714564333, зарегистрировано 10.08.2004 Межрайонной ИФНС №46 по г. Москве) по ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ,

#### УСТАНОВИЛ:

Дело №61 об административном правонарушении в отношении ООО «Гэллэри Сервис» согласно п. 3 ч. 4 ст. 28.1. КоАП РФ возбуждено 14.11.2016 составлением протокола об административном правонарушении.

Поводом к возбуждению дела согласно п.1 ч.1 ст.28.1 КоАП РФ явилось непосредственное обнаружение должностным лицом, уполномоченным составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, а именно, установленный Решением Свердловского УФАС России от 28.09.2016 по делу №61 факт распространения с 10.03.2016 по 23.03.2016 на рекламной конструкции по адресу: г. Екатеринбург, ул. Посадская, 3, рекламы спа-салона «Виагра» с нарушением требований п.1 ст.7 ФЗ «О рекламе», поскольку рекламируются средства индивидуализации лица, оказывающего запрещенные законодательством Российской Федерации услуги (занятие проституцией).

Согласно п.1 ст.7 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещены законодательством Российской Федерации.

Специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения (ч.4 ст.2 ФЗ «О рекламе»).

Ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства РФ (п. 4 ст. 3 ФЗ от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе»).

Данные обстоятельства подтверждаются решением Свердловского УФАС России по делу № 61 от 28.09.2016.

Ответственность за нарушение требований п.1 ст.7 ФЗ «О рекламе» несет как рекламодатель, так и рекламораспространитель (ч.6, ч.7 ст.38 ФЗ «О рекламе»).

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п.7 ст.3 ФЗ «О рекламе»).

Рекламораспространителем является ООО «Гэллэри Сервис».

Данные обстоятельства подтверждаются решением Свердловского УФАС России по делу № 61 от 28.09.2016.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, 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. 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.

Нарушение допущено действием (бездействием) ООО «Гэллэри Сервис».

По выявлению факта распространения ненадлежащей рекламы пунктом 4 резолютивной части Решения от 28.09.2016 по делу № 61 (исх. № 12914 от 07.10.2016) ООО «Гэллэри Сервис» извещалось о месте и времени составления протокола об административном правонарушении на 14.11.2016 в 11 час. 30 мин.

В назначенное время (14.11.2016 в 11 час. 30 мин.) законный представитель ООО «Гэллэри Сервис» на составление протокола об административном правонарушении лично не явился, направив защитника <...> по доверенности №105 от 22.04.2016. В материалах дела имеется уведомление о вручении ООО «Гэллэри Сервис» 17.10.2016 почтовой корреспонденции Свердловского УФАС России, содержащей сведения о времени и месте составления протокола об административном правонарушении.

Неявка законного представителя ООО «Гэллэри Сервис» лично на составление протокола не препятствовала дальнейшему движению дела об административном правонарушении, в связи с чем, в силу ч. 4.1 ст. 28.2 КоАП РФ протокол по делу №61 в отношении ООО «Гэллэри Сервис» составлен в его отсутствие с участием защитника <...> 14.11.2016.

В протоколе <...> указал, что с фактом нарушения Общество не согласно по следующим основаниям:

1) отсутствует такой элемент состава правонарушения как субъект. Так, Общество полагает, что ООО «Гэллэри Сервис» нельзя отнести к рекламодателю, так как распространение рекламы предполагает действия по передаче информации неопределенному кругу лиц. В свою очередь ООО «Гэллэри Сервис» передало информацию определенному юридическому лицу;

2) отсутствует субъективная сторона правонарушения. ООО «Гэллэри Сервис» были приняты исчерпывающие меры по соблюдению законодательства о рекламе: был проверен макет рекламы, проверен интернет-ресурс через портал «BLIZKO.RU», однако, каких-либо признаков предполагаемого нарушения выявлено не было. На момент распространения рекламы информация о противоправном характере деятельности заказчика рекламы отсутствовала. Какие-либо проверки с выездом на место ООО «Гэллэри Сервис» не уполномочено проводить. Учитывая изложенное, а также тот факт, что оферту об оказании услуг по распространению рекламы ООО «Гэллэри Сервис» предлагает публично, Общество не могло отказать в оказании услуг без достаточных оснований – доказательств противоправной деятельности заказчика, которые в настоящее время может представить только орган внутренних дел;

3) имеются сомнения в наличии самого события правонарушения. Есть вероятность, что сотрудники массажного салона, которых привлекли к ответственности за занятие проституцией, действовали по собственной инициативе, при этом руководство об этом не знало. В противном случае, руководителя массажного салона должны были привлечь к уголовной ответственности, доказательства чего отсутствуют. Таким образом, ООО «Гэллэри Сервис» полагает, что осуществлялась реклама законной деятельности ООО «Центр Массажей Мира», а не деятельности отдельных сотрудников массажного салона.

Копия протокола была вручена защитнику <...> 14.11.2016, о чем в протоколе сделана соответствующая запись.

Определением №2 от 14.11.2016 рассмотрение дела №61 об административном правонарушении в отношении ООО «Гэллэри Сервис» было назначено на 28.11.2016 в 15 час. 30 мин. Копия Определения о назначении времени и места рассмотрения дела №61 об административном правонарушении (ч.1 ст.14.3 КоАП РФ) была направлена по юридическому адресу Общества (проезд Багратионовский, 7, корп. 20А, г. Москва, 121087) (исх. № 14735 от 15.11.2016) и, согласно уведомлению о вручении почтовой корреспонденции, получена Обществом 28.11.2016.

28.11.2016 законный представитель ООО «Гэллэри Сервис» лично на рассмотрение дела не явился, направив защитника <...> по доверенности №105 от 22.04.2016, который в объяснениях защитника от 28.11.2016 заявил ходатайство об

отложении рассмотрения дела №61 об административном правонарушении в связи с подачей заявления в Арбитражный суд Свердловской области о признании Решения Свердловского УФАС России по делу №61 от 28.09.2016 незаконным.

В связи с удовлетворением заявленного ходатайства, Определением от 28.11.2016 рассмотрение дела было отложено на 27.12.2016 в 11-30. Копия Определения была направлена по юридическому адресу Общества (исх.№16384 от 14.12.2016), а также продублирована по адресу электронной почты Общества - [ceo@madplans.ru](mailto:ceo@madplans.ru).

27.12.2016 на рассмотрение дела явился защитник ООО «Гэллэри Сервис» <...>. Вместе с тем, материалы, подтверждающие надлежащее извещение законного представителя ООО «Гэллэри Сервис» о рассмотрении дела об административном правонарушении, в Управлении отсутствовали, в связи с чем, Определением от 27.12.2016 рассмотрение дела было отложено на 23.01.2017 в 10-00. Копия указанного Определения направлена (исх.№17245 от 29.12.2016) по юридическому адресу Общества, и, согласно Отчету об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 62001406331026, размещенному на сайте [www.pochta.ru](http://www.pochta.ru), получена ООО «Гэллэри Сервис» 16.01.2017.

23.01.2017 законный представитель ООО «Гэллэри Сервис» лично на рассмотрение дела не явился, направив защитника <...> по доверенности №105 от 22.04.2016, который в объяснениях защитника от 23.01.2017 указал следующее:

ООО «Гэллэри Сервис» полагает, что отсутствуют доказательства наличия события правонарушения. В материалах дела имеются доказательства о противоправной деятельности двух физических лиц (девушек, привлеченных к административной ответственности), но доказательств причастности юридического лица (ООО «Центр Массажей Мира») не представлено. Таким образом, рекламировалась законная деятельность рекламодателя, а не запрещенная деятельность двух девушек.

ООО «Гэллэри Сервис» не является субъектом правонарушения, так как не является рекламодателем в данном случае. Так, ООО «Гэллэри Сервис» не распространяло информацию среди неопределенного круга лиц, а передало информацию определенному юридическому лицу (ООО «Р-Медиа»).

Отсутствует такой состав административного правонарушения как субъективная сторона. Так, ООО «Гэллэри Сервис» не могло знать о противоправном характере деятельности рекламодателя. Кроме того, ООО «Гэллэри Сервис» был принят исчерпывающий перечень мер, направленных на недопущение совершения административного правонарушения.

Оценив в порядке ст. 26.11 КоАП РФ имеющиеся в деле доказательства, должностное лицо, осуществляющее производство по делу, приходит к следующим выводам относительно подлежащих согласно ст. 26.1 КоАП РФ выяснению обстоятельств:

1. ООО «Гэллэри Сервис» распространило с 10.03.2016 по 23.03.2016 на рекламной конструкции по адресу: г. Екатеринбург, ул. Посадская, 3, рекламу салона «Виагра» с нарушением требований п.1 ст.7 ФЗ «О рекламе», поскольку рекламируются средства индивидуализации лица, оказывающего запрещенные

законодательством Российской Федерации услуги (занятие проституцией).

Согласно п.1 ст.7 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещены законодательством Российской Федерации.

Специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения (ч.4 ст.2 ФЗ «О рекламе»).

Ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства РФ (п. 4 ст. 3 ФЗ от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе»).

Данные обстоятельства подтверждаются решением Свердловского УФАС России по делу № 61 от 28.09.2016.

2. Ответственность за нарушение требований п.1 ст.7 ФЗ «О рекламе» несет как рекламодатель, так и рекламораспространитель (ч.6, ч.7 ст.38 ФЗ «О рекламе»).

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п.7 ст.3 ФЗ «О рекламе»).

Рекламораспространителем является ООО «Гэллэри Сервис».

Данные обстоятельства подтверждаются решением Свердловского УФАС России по делу № 61 от 28.09.2016.

3. 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 (п.1 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 настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В отличие от физических лиц в отношении юридических лиц КоАП РФ формы вины (статья 2.2 КоАП РФ) не выделяет. 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). Обстоятельства, указанные в

части 1 или части 2 статьи 2.2 КоАП РФ, применительно к юридическим лицам установлению не подлежат.

По результатам оценки в соответствии со ст. 26.11 КоАП РФ представленных материалов должностное лицо установило, что ООО «Гэллэри Сервис» при распространении рекламы спа-салона «Виагра» на рекламной конструкции по адресу: г. Екатеринбург, ул. Посадская, 3, в рамках принятых на себя обязательств по Договору от 13.12.2012 №Е-1546/12/12 с рекламодателем (ООО «Центр Массажей Мира») имело возможность собрать достаточные сведения о деятельности спа-салона «Виагра» из всех возможных источников: провести сбор и анализ информации, размещенной на официальных сайтах судов (Постановление от 19.02.2016 о возбуждении уголовного дела по признакам состава преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 241 УК РФ, Постановления по делам об административном правонарушении от 29.04.2016 № 5-154/2016, от 29.04.2016 № 5-155/2016, от 29.04.2016 №5-156/2016), в поисковых системах Интернета и на различных интернет-сайтах, в том числе на сайте [www.viagra01.ru](http://www.viagra01.ru), где размещена информация об услугах спа-салона «Виагра» (г. Екатеринбург, ул. Заводская, 32, корпус 4): содержатся фотографии откровенного сексуального характера девушек-сотрудниц в непристойных позах с указанием не только имени, но и роста, веса, размера груди, приведен перечень программ, свидетельствующих о сексуальном характере оказываемого в салоне «массажа» и т.д.), но бездействовало, разместив ненадлежащую рекламу с целью получения прибыли «на свой риск».

ООО «Гэллэри Сервис» не были приняты все зависящие от него меры для предупреждения правонарушения, не были надлежащим образом исполнены организационно – распорядительные и административные функции, контроль за соблюдением требований законодательства о рекламе (в данном случае, нормы, выделенной в специальную статью «Товары, реклама которых не допускается») не был обеспечен, вследствие чего было допущено вышеуказанное правонарушение – реклама спа-салона «Виагра», содержащая средства индивидуализации лица, оказывающего запрещенные законодательством Российской Федерации услуги (занятие проституцией), была распространена с 10.03.2016 по 23.03.2016 на рекламной конструкции по адресу: г. Екатеринбург, ул. Посадская, 3, с нарушением требований п.1 ст.7 ФЗ «О рекламе».

Таким образом, ООО «Гэллэри Сервис» является виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое установлена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

4. Обстоятельств, смягчающих (ст.4.2 КоАП РФ) административную ответственность, не выявлено.

5. Обстоятельств, отягчающих (ст. 4.3 КоАП РФ) административную ответственность, не выявлено.

6. Ущерб, причиненного административным правонарушением, не выявлено.

7. Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст.24.5 КоАП РФ), не выявлено.

8. Причин и условий, способствовавших совершению административного правонарушения, не выявлено.

Согласно ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о

рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, - 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.

В рассматриваемой ситуации доказательств наличия каких – либо исключительных обстоятельств, позволяющих квалифицировать правонарушение, совершенное ООО «Гэллэри Сервис», как малозначительное, не представлено.

Немотивированные случаи прекращения производства по делу по малозначительности и освобождения от административной ответственности за допущенные нарушения неизбежно ведут к формированию у подотчетных субъектов халатного отношения к исполнению своих обязанностей, уверенности в собственной безнаказанности.

Необоснованное применение ст.2.9 КоАП РФ противоречит задачам производства по делам об административных правонарушениях, сформулированным в ст.24.1 КоАП РФ, основополагающей из которых является обеспечение исполнения вынесенного постановления.

Административное правонарушение, совершенное ООО «Гэллэри Сервис», административная ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, не может быть признано малозначительным.

Согласно введенными Федеральным законом от 03.07.2016 №316-ФЗ ч.3 ст.3.4 и ч.2 ст.4.1.1 КоАП РФ в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей особенной части Кодекса, административное наказание за впервые совершенное административное правонарушение в виде административного штрафа может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных [частью 2 статьи 3.4](#) настоящего Кодекса.

При этом предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба (ч.2 ст.3.4 КоАП РФ).

Согласно сведениям, содержащимся в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенном на сайте ФНС России, ООО «Гэллэри Сервис» (ИНН 7714564333) не является субъектом малого или среднего предпринимательства.

На основании вышеизложенного, с учетом общественно-значимого характера совершенного правонарушения, общественных отношений, на защиту которых направлены требования и ограничения ст. 7 ФЗ «О рекламе», с учетом



поступившего в антимонопольный орган обращения УМВД России по г. Екатеринбургу о распространении ненадлежащей рекламы спа-салона «Виагра», руководствуясь ст. 33 ФЗ «О рекламе», ст. ст. 4.1- 4.3, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

#### ПОСТАНОВИЛ:

Признать **ООО «Гэллэри Сервис»** (проезд Багратионовский, 7, корп. 20А, г. Москва, 121087, ИНН 7714564333, зарегистрировано 10.08.2004 Межрайонной ИФНС №46 по г. Москве) виновным в совершении административного правонарушения, административная ответственность за которое установлена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, и назначить ему административное наказание в виде административного штрафа в размере **100 000 (сто тысяч) рублей**.

Статьей 31.5 КоАП РФ предусмотрены отсрочка и рассрочка исполнения постановления о назначении административного наказания.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, либо в суд по месту рассмотрения дела в срок, установленный действующим законодательством.

Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение *десяти суток* со дня вручения или получения копии постановления (ч.1 ст.30.3 КоАП РФ).

Административный штраф должен быть уплачен в полном размере лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее *шестидесяти дней* со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, за исключением случая, предусмотренного [частью 1.1](#) или [1.3](#) настоящей статьи, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных [статьей 31.5](#) настоящего Кодекса (ч.1 ст.32.2 КоАП РФ).

При неуплате административного штрафа в указанный срок ООО «Гэллэри Сервис» (его представителю) надлежит явиться в первый следующий за ним рабочий день в 10 часов 00 минут в Свердловское УФАС России (г. Екатеринбург, ул. Московская, д. 11, каб. 318) для составления протокола об административном правонарушении по ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения законодательства о рекламе, зачисляются по следующим реквизитам:

Получатель:

ИНН 6658065103

КПП 665801001

УФК по Свердловской области (Свердловское УФАС России)

Р/с 40101810500000010010 в Уральском ГУ Банка России

БИК 046577001



Назначение платежа: КБК (код бюджетной классификации) – 161 1 16 26 000 01 6000 140 “Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе)

ОКТМО 65701000

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

Согласно части 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.

Копия постановления вручена или получена

\_\_\_\_\_,  
что \_\_\_\_\_ подтверждается

Постановление (решение от \_\_\_\_\_ по жалобе, протесту) вступило в законную силу \_\_\_\_\_ (ст. 31.1 КоАП РФ).

Заместитель руководителя управления

<...>