

ООО «...»

«...»

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ  
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ**

**Федеральной антимонопольной службы  
по Оренбургской области**

Адрес места нахождения: г.Оренбург, ул.  
Краснознаменная, 22

Почтовый адрес: 460046, г.Оренбург, ул. 9 Января, 64

тел. (3532) 78-66-17, факс (3532) 77-80-70

e-mail: to56@fas.gov.ru

№

На №

от

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 056/04/14.3-920/2020

13» августа 2020 года

г. Оренбург

врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области «...» (далее по тексту – Должностное лицо), рассмотрев протокол и материалы дела об административном

административном правонарушении № 056/04/14.3-920/2020 возбужденного в отношении ООО «...» по факту нарушения требований, установленных частью 6 статьей 5 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 18-ФЗ от 13.03.2006 (далее - ФЗ «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

в отсутствие представителей ООО «...» надлежащим образом, извещенного о времени и месте рассмотрения настоящего дела,

#### УСТАНОВИЛ:

Представители ООО «...» на рассмотрение дела об административном правонарушении № 056/04/14.3-920/2020 не явились, Общество извещено надлежащим образом, указанным лицом заявлено ходатайство вх. №7140 от 27.07.2020г. о рассмотрении дела об административном правонарушении в его отсутствие.

В соответствии с частью 2 статьи 25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных частью 2 статьи 28.6 настоящего Кодекса, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

В соответствии с положениями части 2 статьи 25.1 КоАП РФ, в связи с явленным ходатайством дело об административном правонарушении №056/04/14.3-920/2020 в отношении ООО «...» рассматривается в его отсутствие.

Проанализировав материалы дела № 056/04/14.3-920/2020 должностное лицо установило, что 02.03.2020г. (вх. № 1663) управлением Роскомнадзора по Оренбургской области в адрес оренбургского УФАС России переданы материалы планового тематического наблюдения, полученные в период с 07.02.2020г. по 02.02.2020г., в отношении юридического лица ООО «...» (ИНН ), владельца лицензии на осуществление радиовещания радиоканала «радио Гамма» по лицензии серии РВ № 23616 от 04.06.2013г. по признакам нарушения требований части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

з поступившего обращения и диска с записью эфира на частоте 107,9 в Бугуруслане Оренбургской области в период с 00 час. 00мин. 10.02.2020г. по 24 час. 00 мин. 11.02.2020г. следует, что 10.02.2020г. в 13 час. 38 мин. на радиоканале «радио Сигма» транслировалась лосовая информация рекламного характера под музыкальное сопровождение с текстом: «Купить себе новую тачку по супер цене я чу! Поехали шеф в «...», а обратно я сам долечу. Масштабная распродажа автомобилей 2019 года по входной цене и ох\*енные подарки от «...» ждут именно вас! г. Бузулук, ул. Промышленная, 9А, телефон 55-6-55, код города 35342 подробности узнавайте у продавцов центра», под звездочкой скрыта буква в бранном слове.

Информация, которая распространялась на волне с частотой 107.9 FM, имела все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц, преследует строго заданные цели информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к услугам и товарам, предоставляемые соответствующим рекламодателем.

Следовательно, установлено, что вышеуказанная информация, подпадает под понятие рекламы в соответствии с частью 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе».

Следовательно, требования Закона о рекламе распространяются на данную рекламную информацию.

Согласно части 6 статьи 5 ФЗ «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, официальных государственных символов, религиозных символов, объектов культурного наследия народов РФ, а также объектов культурного наследия, включенных в Список всемирного наследия.

Следовательно, указанное положение Закона запрещает использовать в рекламе бранные слова, а также соответствующие сравнения и выражения.

Непристойным выражениям могут быть отнесены такие слова, которые нарушают общепринятые нормы и принципы поведения в обществе с точки зрения морали и нравственности.

материалами комиссионного дела установлено, что в рассматриваемой рекламе звуковой сигнал («запикивание») заменяет данное слово. Таким образом, в спорной рекламе использовалась ненормативная лексика (мат), которая способна отрицательно действовать на чувства чести, достоинства добросовестного гражданина.

В соответствии с пунктом 16 Постановления Пленума ВАС РФ от 10.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами ФЗ «О рекламе», по делам о привлечении лиц к административной ответственности, предусмотренной статьей 14.3 КоАП РФ, за использование ими в рекламе бранных слов, непристойных и оскорбительных образов, сравнений и выражений при решении вопроса об отнесении тех или иных слов к числу бранных или образов, сравнений и выражений к числу непристойных и (или) оскорбительных специальных знаний, как правило, не требуется.

Службным лицом установлено, что непристойное выражение использовано для привлечения внимания потребителей к объекту рекламирования недопустимым с точки зрения рекламного законодательства методом.

Вышеизложенные действия при распространении рекламы свидетельствуют о признаках нарушения ч.6 ст.5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 6 статьи 5 Закона несет рекламодатель.

Анализ представленных Управлением Роскомнадзора по Оренбургской области документов и материалов планового систематического наблюдения свидетельствует о том, что рекламодателем и распространителем наружной рекламы, транслируемой 10.02.2020г. на «радио Сигма» являлось ООО «...» ИНН - владелец лицензии серии РВ № 23616 от 06.06.2013г. на осуществление радио вещания «радио Сигма». Структурная принадлежность радиоканала состоит из информационного и музыкального направления, данный радиоканал не зарегистрирован в качестве СМИ и специализирующихся на сообщениях и материалах рекламного характера.

В связи с чем, в адрес ООО «...» был направлен запрос от 10.03.2020г. относительно распространяемой рекламы. Согласно представленному юридическим лицом ответу, рекламный ролик разрабатывался и утверждался рекламодателем - ООО «...» (ИНН), изготовитель – ООО

...» (ИНН ...). При трансляции аудио ролика главным редактором ООО ...» учитывалась практика «запикивания», используемая на федеральных СМИ.

в материалах комиссионного дела №056/05/5-506/2020 имеется представленная ООО «...» копия договора № 02122014 от 01.12.2014г., заключенного между ООО «...» - принципалом и ООО «...» (ИНН) - агентом. В соответствии с договором, агент обязуется в интересах принципала совершить сделку по продаже эфирного времени для размещения рекламных материалов третьих лиц в эфире радио Европа плюс - Бугуруслан (ООО «...»). Агент обязан передать принципалу для размещения рекламу, готовую для размещения; также вправе вносить изменения в рекламный ролик. Принципал обязан размещать в эфире рекламные материалы, предоставленные агентом. Агент (ООО «...») несет ответственность за соответствие требованиям законодательства.

Кроме этого, ООО «...» предоставило копию договора № б/н от 01.01.2020г. на рекламно-информационное обслуживание, заключенного между ООО «...» - исполнителем и ООО «...» - заказчиком, согласно которому стороны договорились о размещении на теле/радиоканалах г. Бугуруслана (радиостанции «Европа Плюс», «Автораддио» и «Рекорд») рекламных и информационных материалов, предоставленных заказчиком. Исполнитель изготавливает по заявке заказчика видеопroduкцию и обеспечивает эфирное время для показа 1М в эфире. Заказчик гарантирует, что он является законным владельцем всех прав, которые передает исполнителю и несет полную ответственность за содержание/оформление направляемого рекламного материала

ООО «...» предоставлен договор оказания рекламных услуг № 544 от 01.12.2018г., заключенный между ООО «...» - исполнителем и ООО «...» - заказчиком. Исходя из указанного договора, исполнитель обязан оказать заказчику услуги по изготовлению и/или размещению РИМ в МИ в соответствии с заявками заказчика (п.1.1 договора). Исполнитель вправе не изготавливать рекламные материалы, содержание и/или оформление которых, по мнению исполнителя, не соответствуют моральным и этическим нормам, а также противоречат действующему законодательству РФ.

На основании имеющихся материалов должностным лицом установлено, что рекламодателем спорной рекламы является - ООО «...»

Установлено, что при запуске данной информации рекламного характера ООО «...» не было учтено, что реклама может быть воспринята как несоответствующая действующему законодательству. Для избежания транслирования некорректных фраз был использован метод «запикивания» бранных, нецензурных слов. Спорная рекламная информация распространялась с целью продвижения на рынке и увеличения продаж новых автомобилей LADA (ООО «...» является официальным дилером LADA в г. Бузулуке).

Установлено, что содержание рекламы разрабатывалось и утверждалось директором ООО «...» «...» в устной форме, и было определено им с целью привлечения конкретной целевой аудитории - мужчин в возрасте 20-45 лет.

На основании представленных пояснений и имеющихся в материалах дела документов Должностное лицо пришло к выводу, что спорная реклама распространялась в нарушение требований части 6 статьи 53 «О рекламе».

Место совершения административного правонарушения – «радиостанция «Гамма» (частота 107.9 FM).

Время совершения административного правонарушения – 10.02.2020г.

Должностным лицом Оренбургского УФАС России 22.06.2020г. был составлен протокол об административном правонарушении.

В соответствии с ч.1 ст.4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за административные правонарушения в сфере законодательства Российской Федерации о рекламе равен 1 году со дня совершения административного правонарушения.

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлено, что за нарушение законодательства о рекламе (ч.6 ст. 5 ФЗ «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.

Следовательно, действия ООО «...» влекут наложение административного штрафа от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ являющимся субъектами малого

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.

Часть 2 статьи 3.4 КоАП РФ определяет, что предупреждение назначается 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 существенного ущерба.

Административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31, 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса (часть 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ).

Должностным лицом установлено, что ООО «...» включено в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, категория малое предприятие.

Доверяя соблюдение гарантий прав лица, в отношении которого осуществляется производство по делу об административном правонарушении, должностное лицо, рассматривающее дело, приходит к выводу о том, что срок привлечения к административной ответственности не истёк, обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, отягчающие обстоятельства отсутствуют.

При назначении административного штрафа должностным лицом

становлены обстоятельства, смягчающие административную ответственность ООО «...», а именно, на момент рассмотрения настоящего дела нарушение Обществом самостоятельно устранено, к административной ответственности за аналогичное правонарушение Общество не привлекалось.

На основании изложенного, а также учитывая принцип соразмерности, выражающий требования справедливости и предполагающий дифференциацию ответственности в зависимости от тяжести деяния, Должностное лицо считает, что заменой административного штрафа, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ на предупреждение будет реально достигнута цель предупреждения совершения новых правонарушений.

Выводив доказательства на основании ст. 26.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности, учитывая конкретные обстоятельства и характер совершения правонарушения, руководствуясь законом и правосознанием, Должностное лицо приходит к выводу о том, что правонарушения, за которое ООО «...» привлечено Оренбургским УФАС России к административной ответственности в виде предупреждения на основании статьи 4.1.1 КоАП РФ, не могут быть признаны малозначительными, в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ, исходя из следующего:

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные рассматривать дела об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

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 отношений. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии вреда охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства,

ик, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельством, свидетельствующими о малозначительности правонарушения.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. В свою очередь угроза охраняемым общественным отношениям подразумевает фактическое причинение вреда в результате противоправных действий, а возможность (угрозу) его причинения.

Административные правонарушения, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, имеет формальный состав, предусматривающий привлечение к административной ответственности независимо от наступления материальных последствий.

**Исходя из вышесказанного руководствуясь статьей 33 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 года и статьями 23.48, 23.49, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ), на основании части 5 статьи 14.3 КоАП РФ,**

#### ПОСТАНОВИЛ:

Признать ООО «...» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьей 14.3 КоАП РФ - за нарушение требований, установленных частью 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

На основании положений статьи 4.1.1 КоАП РФ административный штраф, предусмотренный частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ заменить на предупреждение.

Настоящее постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления в порядке, предусмотренном ст.30.1, 30.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ио руководителя управления

«...»