

Постановление № 151

о назначении административного наказания по делу № 111

об административном правонарушении

› марта 2017 г.

г. Иркутск

<...>; рассмотрев материалы дела об административном правонарушении и протокол № 111 от 31.03.2017 г. об административном правонарушении, составленный в отношении: ООО МКК «О.»,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области поступило заявление от С.(вх. № 9428 от 17.08.2016г.) о нарушении требований законодательства о рекламе, в связи с распространением рекламы в период с июля 2016 года по август 2016 года на заднем стекле автобуса ПАЗ 32054, гос.номер А <...>, содержащей номер телефона 8 (3952) <...>.

В ходе проведенного Иркутским УФАС России расследования установлено, что на заднем стекле автобуса ПАЗ 32054, гос.номер А <...> размещена реклама следующего содержания: «ХУДЕЕТЕ БЕЗ ДЕНЕГ? ДЕНЬГИ ПОД ЗАЛОГ ПТС 8 (3952) <...> ВЫРУЧИМ».

В соответствии со ст. 3 Федерального закона РФ «О рекламе» от 13.03.2006г № 38-ФЗ, реклама - 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; объект рекламирования - товар, изготовитель или продавец товара, на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии с частью 6 статьи 5 ФЗ «О 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 (флагов, гербов, гимнов), религиозных символов, объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, а также объектов культурного наследия, включенных в Список всемирного наследия.

Способ использования вышеуказанной рекламы (комбинация заглавных (ХУ) (-ЕЮ) и строчной (-д) букв, сокращение (отсутствие) интервала между словами) выбран

таким образом, что в тексте в завуалированной форме просматривается бранное слово, употребляемое в неформальной лексике, недопустимое в литературной речи, являющееся непристойным, которое воспринимается как оскорбительное.

Таким образом, рассматриваемая реклама содержит признаки нарушения части 6 ст. 5 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ, в связи с распространением в рекламе бранных слов, непристойных выражений.

В соответствии с ч. 6. ст. 38 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ, ответственность за нарушение с частью 6 ст. 5 несет рекламоатель.

По запросу антимонопольного органа УГИБДД ГУ МВД России (вх. № 10556 от 16.09.2016г.) представлена информация о том, что владельцем автобуса ПАЗ 32054 с гос.номером А <...> является Б.

Согласно представленному ПАО «Вымпелком» ответу на запрос, владельцем номера, указанного в рекламе, 8 (3952) <...> является Ш.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ Ш. является соучредителем ООО МКК «О.».

В связи с тем, что данная реклама имеет признаки нарушения ч. 6 ст. 5 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ определением № 1700 от 17.11.2016 г. возбуждено дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В связи с обнаружением признаков нарушения части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе», 17.11.2016г. Иркутским УФАС России определением № 1700 возбуждено дело по факту распространения в период с июля 2016 года по август 2016 года на заднем стекле автобуса ПАЗ 32054, гос.номер А <...> реклама следующего содержания: «ХУДЕЕТЕ БЕЗ ДЕНЕГ? ДЕНЬГИ ПОД ЗАЛОГ ПТС 8 (3952) <...> ВЫРУЧИМ».

Лицами, участвующими в рассмотрении дела, признаны: рекламодатель – Б., ИП О.; рекламораспространитель – ООО МКК «О», заявитель – С.

При рассмотрении данной категории дел антимонопольный орган руководствуется Правилами рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утвержденными Постановлением Правительства № 508 от 17 августа 2006 года (далее – Правила).

14 февраля 2017 года определением № 204 рассмотрение дела № 1700 назначено на 17 марта 2017 года.

В ходе рассмотрения дела Комиссией Иркутского УФАС России установлено следующее:

Представителями ООО МКК «О», С. и К. представлены: уведомление о смене наименования юридического лица, договор № <...> от <...> и Счет № <...> от <...> между ООО МКК «О.» и ИП М. на изготовление и распространение рекламы, при этом макет рекламы не обговаривался.

Согласно устным пояснениям ИП О.. автобус ПАЗ 32054, гос.номер А <...> ранее

принадлежал Б., при покупке автобуса ИП О. рассматриваемая реклама с заднего стекла автобуса ПАЗ 32054, гос.номер А <...> была устранена.

В соответствии с ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение ч. 6 ст. 5 Закона о рекламе несет рекламоатель.

На основании собранных Иркутским УФАС России документов и пояснений, установлено, что рекламоателем рассматриваемой рекламы является ООО МКК «О.».

Решением № 161 от 22.03.2017 г. распространенная в период с июля 2016 года по август 2016 года на заднем стекле автобуса ПАЗ 32054, гос.номер А 246 ХА 38 RUS, реклама следующего содержания: «ХУДЕЕТЕ БЕЗ ДЕНЕГ? ДЕНЬГИ ПОД ЗАЛОГ ПТС 8 (3952) <...> ВЫРУЧИМ» признана ненадлежащей, в связи с тем, что нарушает требования ч. 6 ст. 5 ФЗ «О рекламе», поскольку в рекламе содержится бранное слово.

Нарушение рекламоателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ).

На основании вышеизложенного, принятое Иркутским УФАС России решение № 161 от 22.03.2017 г. послужило основанием для возбуждения дела об административном правонарушении и составления протокола об административном правонарушении в отношении ООО МКК «О.».

В соответствии с определением № 565 от 31.03.2017г., рассмотрение административного дела № 111 назначено на 31.03.2017г.

31.03.2017г. на рассмотрения дела № 111 от 31.03.2017 г. об административном правонарушении явились представители ООО МКК «О.», надлежащим образом извещенные о дате, времени и месте рассмотрения дела № 111 от 31.03.2017 г. об административном правонарушении: - С. действующий на основании доверенности от <...> и К., действующая на основании доверенности от <...>.

Объектом допущенного правонарушения является установленный порядок производства и распространения рекламы.

Объективная сторона правонарушения выражается в распространении наущающей ч. 6 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ в период с июля 2016 года по август 2016 года на заднем стекле автобуса ПАЗ 32054, гос.номер А <...> рекламы следующего содержания: «ХУДЕЕТЕ БЕЗ ДЕНЕГ? ДЕНЬГИ ПОД ЗАЛОГ ПТС 8 (3952) <...> ВЫРУЧИМ».

Место совершения правонарушения: Иркутская область, заднее стекло автобуса ПАЗ 32054, гос.номер <...>.

Время совершения правонарушения: период с июля 2016 года по август 2016 года.

Субъект правонарушения: ООО МКК «О.» как рекламоатель, распространенной в период с июля 2016 года по август 2016 года на заднем стекле автобуса ПАЗ

32054, гос.номер А <...> рекламы следующего содержания: «ХУДЕЕТЕ БЕЗ ДЕНЕГ? ДЕНЬГИ ПОД ЗАЛОГ ПТС 8 (3952) <...> ВЫРУЧИМ», нарушающий ч. 6 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ, поскольку в рекламе содержится бранное слово.

Субъективная сторона правонарушения характеризуется виной, поскольку ООО МКК «О.» должно было знать о том, что не допускается распространение рекламы, которая содержит бранное слово, однако, не смотря на то, что у него имелась возможность обеспечить соблюдение установленных правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, ООО МКК «О.» обязанность не исполнило.

В соответствии со ст. 24.1 КоАП РФ, всесторонне исследованы материалы административного дела, возбужденного в отношении ООО МКК «О.».

Должностным лицом Иркутского УФАС России рассмотрен вопрос о применении ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ.

На основании [статьи 3](#) Федерального закона от 24.07.2007 N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" (далее - ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации") субъекты малого и среднего предпринимательства - это хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными настоящим Федеральным [законом](#), к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям.

[Часть 1 статьи 4](#) ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации", предусматривает, что к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся зарегистрированные в соответствии с законодательством Российской Федерации и соответствующие условиям, установленным [частью 1.1 настоящей статьи](#), хозяйственные общества, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства и индивидуальные предприниматели.

В соответствии с [частью 1.1 статьи 4](#) ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации", в целях отнесения хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств, производственных кооперативов, потребительских кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств и индивидуальных предпринимателей к субъектам малого и среднего предпринимательства должны выполняться следующие условия:

1) для хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств должно быть выполнено хотя бы одно из следующих требований:

а) суммарная доля участия Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, общественных и религиозных организаций (объединений), благотворительных и иных фондов (за исключением суммарной доли участия, входящей в состав активов инвестиционных фондов) в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью не превышает двадцать пять процентов, а суммарная доля участия иностранных юридических лиц и (или) юридических лиц, не являющихся субъектами малого и среднего

предпринимательства, не превышает сорок девять процентов. Ограничение в отношении суммарной доли участия иностранных юридических лиц и (или) юридических лиц, не являющихся субъектами малого и среднего предпринимательства, не распространяется на общества с ограниченной ответственностью, соответствующие требованиям, указанным в [подпунктах "в" - "д" настоящего пункта](#);

б) акции акционерного общества, обращающиеся на организованном рынке ценных бумаг, отнесены к акциям высокотехнологичного (инновационного) сектора экономики в порядке, установленном Правительством Российской Федерации;

в) деятельность хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств заключается в практическом применении (внедрении) результатов интеллектуальной деятельности (программ для электронных вычислительных машин, баз данных, изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, селекционных достижений, топологий интегральных микросхем, секретов производства (ноу-хау), исключительные права на которые принадлежат учредителям (участникам) соответственно таких хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств - бюджетным, автономным научным учреждениям либо являющимся бюджетными учреждениями, автономными учреждениями образовательным организациям высшего образования;

г) хозяйственные общества, хозяйственные партнерства получили статус участника проекта в соответствии с Федеральным [законом](#) от 28 сентября 2010 года N 244-ФЗ "Об инновационном центре "Сколково";

д) учредителями (участниками) хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств являются юридические лица, включенные в утвержденный Правительством Российской Федерации перечень юридических лиц, предоставляющих государственную поддержку инновационной деятельности в формах, установленных Федеральным [законом](#) от 23 августа 1996 года N 127-ФЗ "О науке и государственной научно-технической политике". Юридические лица включаются в данный перечень в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, при условии соответствия одному из следующих критериев:

юридические лица являются публичными акционерными обществами, не менее пятидесяти процентов акций которых находится в собственности Российской Федерации, или хозяйственными обществами, в которых данные публичные акционерные общества имеют право прямо и (или) косвенно распоряжаться более чем пятьюдесятью процентами голосов, приходящихся на голосующие акции (доли), составляющие уставные капиталы таких хозяйственных обществ, либо имеют возможность назначать единоличный исполнительный орган и (или) более половины состава коллегиального исполнительного органа, а также возможность определять избрание более половины состава совета директоров (наблюдательного совета);

юридические лица являются государственными корпорациями, учрежденными в соответствии с Федеральным [законом](#) от 12 января 1996 года N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях";

юридические лица созданы в соответствии с Федеральным [законом](#) от 27 июля 2010 года N 211-ФЗ "О реорганизации Российской корпорации нанотехнологий";

2) среднесписочная численность работников за предшествующий календарный год хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств, соответствующих одному из требований, указанных в [пункте 1 настоящей части](#), производственных кооперативов, потребительских кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств, индивидуальных предпринимателей не должна превышать следующие предельные значения среднесписочной численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

а) от ста одного до двухсот пятидесяти человек для средних предприятий;

б) до ста человек для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до пятнадцати человек;

3) доход хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств, соответствующих одному из требований, указанных в [пункте 1 настоящей части](#), производственных кооперативов, потребительских кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств и индивидуальных предпринимателей, полученный от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий календарный год, который определяется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, суммируется по всем осуществляемым видам деятельности и применяется по всем налоговым режимам, не должен превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

[Пункт 1](#) Постановления Правительства Российской Федерации от 04.04.2016 г. N 265 "О предельных значениях дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности, для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства", установлены следующие предельные значения дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий календарный год, определяемого в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, суммируемого по всем осуществляемым видам деятельности и применяемого по всем налоговым режимам, для следующих категорий субъектов малого и среднего предпринимательства: микропредприятия - 120 млн. рублей; малые предприятия - 800 млн. рублей; средние предприятия - 2 млрд. рублей.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ООО МКК «О.» относится к категории «микропредприятие».

Следовательно, ООО МКК «О.» подпадает под вышеуказанные критерии субъекта малого и среднего предпринимательства.

Согласно [частям 1, 2, 3 статьи 3.4](#) КоАП РФ, предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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. 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 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 в соответствии со [статьей 4.1.1](#) настоящего Кодекса.

На основании [части 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 [статье 1.7](#) КоАП лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения. Закон, смягчающий или отменяющий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом улучшающий положение лица, совершившего административное правонарушение, имеет обратную силу, то есть распространяется и на лицо, которое совершило административное правонарушение до вступления такого закона в силу и в отношении которого постановление о назначении административного наказания не исполнено. Закон, устанавливающий или отягчающий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

С учетом вышеизложенного, <...>., руководствуясь ст. 8, 33, 38 ФЗ «О рекламе», [статьями 3.4, 4.1.1](#), частью 1 статьи 14.3, [23.48, 24.5, частью 1 статьи 29.9](#) Кодекса РФ об административных правонарушениях,

СТАНОВИЛ:

Признать ООО МКК «О.» как рекламодателя ненадлежащей рекламы распространенной в период с июля 2016 года по август 2016 года на заднем стекле автобуса ПАЗ 32054, гос.номер А <...> следующего содержания: «ХУДЕЕТЕ БЕЗ ДЕНЕГ? ДЕНЬГИ ПОД ЗАЛОГ ПТС 8 (3952) <...> ВЫРУЧИМ»,

нарушающей ч. 6 ст. 5 ФЗ «О рекламе», ч. 6 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ, поскольку в рекламе содержится бранное слово, виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ. На основании [статьи 4.1.1](#) КоАП РФ заменить административный штраф на предупреждение.

В соответствии с [пунктом 3 части 1](#) и [частью 3 статьи 30.1](#) КоАП постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела. Постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

На основании [статьи 30.3](#) КоАП жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно [статье 31.1](#). КоАП 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.

В соответствии с [пунктом 3 части 1](#), [части 3 статьи 30.1](#) и [статьей 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 в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно [части 1 статьи 31.1](#) Кодекса Российской Федерации 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.

<...>

<...>