

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о выдаче предупреждения по делу об
административном правонарушении № 130/09-АДМ-2018

«13» марта 2018 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 130/09-АДМ-2018, возбужденного протоколом от 13.03.2018 в отношении общества с ограниченной ответственностью «ВИТ42» (ИНН 4205321482, ОГРН 1164205050547, КПП 420501001, дата регистрации: 21.01.2016, юридический адрес: 650070, г. Кемерово, ул. Тухачевского, 47, далее - ООО «ВИТ42») в присутствии защитника ООО «ВИТ42» <...> (далее - <...>, доверенность от 11.01.2018 № 7),

УСТАНОВИЛА:

16.01.2018 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 109/Р-2017 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ненадлежащей рекламы ООО «ВИТ42», размещенной в эфире радиостанций «Апекс Радио» (с 13.03.2017 по 13.04.2017), «Европа Плюс» (период размещения: с 13.03.2017 по 10.03.2017, с 27.03.2017 по 02.04.2017, с 10.04.2017 по 16.04.2017, с 24.04.2017 по 30.04.2017, с 06.05.2017 по 16.05.2017, с 22.05.2017 по 28.05.2017), «Наше Радио» (период размещения: с 10.04.2017 по 09.05.2017, с 10.05.2017 по 08.06.2017), с текстом следующего содержания: – «У меня стоит, стоит, стоит...сантехника из магазина «Вит». Ждем тебя на Терешковой 39Д «Саман» и на Тухачевского, 47. «Вит» - когда сантехника стоит».

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России обществом с ограниченной ответственностью «РА «Апекс» (исх. б/н, б/д) следует, что указанная реклама была размещена в соответствии договором № 5 на изготовление и (или) размещение рекламных материалов от 09.03.2017, заключенного с ООО «ВИТ42», а также в соответствии с заказом № 30790 от 03.03.2017. Согласно заказу от 03.03.2017 № 30790 спорный рекламный ролик транслировался в эфире радиостанции «Апекс Радио» с 13.03.2017 по 13.04.2017. Из представленных ООО «ВИТ42» сведений о местах распространения аналогичной рекламы (с предоставлением копий подтверждающих документов о распространении рекламы, а также с указанием периодов распространения рекламы, следует, что вышеуказанный аудиоролик размещался также на радиостанциях «Европа Плюс» (период размещения: с 13.03.2017 по 10.03.2017, с 27.03.2017 по 02.04.2017, с 10.04.2017 по 16.04.2017, с 24.04.2017 по 30.04.2017, с 06.05.2017 по 16.05.2017, с 22.05.2017 по 28.05.2017), «Наше Радио» (период размещения: с 10.04.2017 по 09.05.2017, с 10.05.2017 по 08.06.2017)

В Кемеровском УФАС России состоялось заседание рабочей группы по рекламе при Общественно – консультативном совете Кемеровского УФАС России и в соответствии с протоколом № 2 указанного заседания. Большинство членов рабочей группы пришло к выводу, что указанная реклама сантехники содержит оскорбительное/непристойное выражение (образ).

Также Кемеровским УФАС России в адрес Кафедры русского языка Института филологии, иностранных языков и медиакоммуникаций ФГБОУ ВО «Кемеровский государственный университет» был направлен запрос о проведении

лингвистического исследования в отношении спорной рекламы.

Методом исследования явился контекстуальный анализ спорного рекламного текста. Участниками лингвосоциологического опроса стали граждане разного пола, возраста (достигшие 18 лет) и профессии, общее число которых составило 100 человек.

Из представленного заключения специалиста Кафедры русского языка Института филологии, иностранных языков и медиакоммуникаций ФГБОУ ВО «Кемеровский государственный университет» следует, что результаты проведенного опроса по спорному рекламному тексту показали, что значительное количество респондентов (85% опрошенных граждан) воспринимают данную рекламу как неэтичную, непристойную. Данное впечатление создается за счет построения синтаксической конструкции, начинающейся с троекратного повтора глагола стоит без указания в начале рекламного текста собственно объекта рекламирования. Данная фраза, несмотря на наличие рифмы с наименованием магазина «ВИТ», актуализирует неприличный смысл глагола стоит и с учетом того, что данный текст произносится мужчиной, рассматриваемая реклама воспринимается в большинстве случаев как неэтичная, непристойная (заключение от 15.01.2018 № 03/2018).

В соответствии с частью 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 (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.

В нарушение данной правовой нормы рекламодателем была размещена реклама спорного содержания, которая воспринимается как непристойная и неэтичная, что подтверждается заключением специалиста Кафедры русского языка Института филологии, иностранных языков и медиакоммуникаций ФГБОУ ВО «Кемеровский государственный университет» от 15.01.2018 № 03/2018, а также заседанием рабочей группы по рекламе при Общественно – консультативном совете Кемеровского УФАС России и в соответствии с протоколом № 2 указанного заседания указанная реклама сантехники содержит оскорбительное/непристойное выражение (образ).

Частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вышеуказанная реклама была доступна различным возрастным категориям, в том числе детям и подросткам. Рекламодатель таким приемом нарушает информационно-психологическую безопасность слушателей радиостанций, вызывает непристойные ассоциации, образы, реакцию.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, частью 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодаделец.

В данном случае рекламодателем является ООО «ВИТ42».

Административная ответственность за нарушение рекламоделателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) и влечет наложение штрафа на физических лиц - 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.

Действия ООО «ВИТ42» выразившиеся в нарушении требования части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы в эфире радиостанций «Апекс Радио» (с 13.03.2017 по 13.04.2017), «Европа Плюс» (период размещения: с 13.03.2017 по 10.03.2017, с 27.03.2017 по 02.04.2017, с 10.04.2017 по 16.04.2017, с 24.04.2017 по 30.04.2017, с 06.05.2017 по 16.05.2017, с 22.05.2017 по 28.05.2017), «Наше Радио» (период размещения: с 10.04.2017 по 09.05.2017, с 10.05.2017 по 08.06.2017), которая воспринимается как непристойная и неэтичная, что подтверждается заключением специалиста Кафедры русского языка Института филологии, иностранных языков и медиакоммуникаций ФГБОУ ВО «Кемеровский государственный университет» от 15.01.2018 № 03/2018, а также заседанием рабочей группы по рекламе при Общественно – консультативном совете Кемеровского УФАС России и в соответствии с протоколом № 2 указанного заседания указанная реклама сантехники содержит оскорбительное/непристойное выражение (образ), подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Время совершения ООО «ВИТ42» административного правонарушения «Апекс Радио» (с 13.03.2017 по 13.04.2017), «Европа Плюс» (период размещения: с 13.03.2017 по 10.03.2017, с 27.03.2017 по 02.04.2017, с 10.04.2017 по 16.04.2017, с 24.04.2017 по 30.04.2017, с 06.05.2017 по 16.05.2017, с 22.05.2017 по 28.05.2017), «Наше Радио» (период размещения: с 10.04.2017 по 09.05.2017, с 10.05.2017 по 08.06.2017). Место совершения ООО «ВИТ42» административного правонарушения в эфире радиостанций «Апекс Радио», «Европа Плюс», «Наше Радио» в г. Кемерово. 05.02.2018 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 13.03.2018 в 11 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «ВИТ42» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции 10.02.2018 ООО «ВИТ42» имеется в материалах дела).

13.03.2018 состоялась процедура составления и подписания протокола № 130/09-АДМ-2018 об административном правонарушении в присутствии защитника ООО «ВИТ42» <...> (доверенность от 11.01.2018 № 7), которая пояснила, что ООО «ВИТ42» является субъектом малого предпринимательства, на основании этого ООО «ВИТ42» просит выдать предупреждение в соответствии с КоАП РФ.

13.03.2018 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 130/09-АДМ-2018 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 26.03.2018 в 09 часов 30 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ООО «ВИТ42» заказным письмом с уведомлением о вручении, а также вручены защитнику ООО «ВИТ42» <...> (доверенность от 11.01.2018 № 7) под расписку (расписка имеется в материалах дела).

13.03.2018 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство от ООО «ВИТ42» о рассмотрении дела об административном правонарушении - 13.03.2018. Данное ходатайство было удовлетворено заместителем руководителя управления.

13.03.2018 состоялось рассмотрение дела № 130/09-АДМ-2018 об административном правонарушении в присутствии защитника ООО «ВИТ42» <...> (доверенность от 11.01.2018 № 7), которая поддержала ранее представленные пояснения.

Изучив материалы дела № 130/09-АДМ-2018 об административном

правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия ООО «ВИТ42» выразившиеся в нарушении требования части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы в эфире радиостанций «Апекс Радио» (с 13.03.2017 по 13.04.2017), «Европа Плюс» (период размещения: с 13.03.2017 по 10.03.2017, с 27.03.2017 по 02.04.2017, с 10.04.2017 по 16.04.2017, с 24.04.2017 по 30.04.2017, с 06.05.2017 по 16.05.2017, с 22.05.2017 по 28.05.2017), «Наше Радио» (период размещения: с 10.04.2017 по 09.05.2017, с 10.05.2017 по 08.06.2017), которая воспринимается как непристойная и неэтичная, что подтверждается заключением специалиста Кафедры русского языка Института филологии, иностранных языков и медиакоммуникаций ФГБОУ ВО «Кемеровский государственный университет» от 15.01.2018 № 03/2018, а также заседанием рабочей группы по рекламе при Общественно - консультативном совете Кемеровского УФАС России и в соответствии с протоколом № 2 указанного заседания указанная реклама сантехники содержит оскорбительное/непристойное выражение (образ), подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно статье 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.

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

ООО «ВИТ42» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у ООО «ВИТ42» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным юридическим лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Таким образом, у ООО «ВИТ42» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным должностным лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Следовательно, действия ООО «ВИТ42», выразившиеся в нарушении требования части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы в эфире радиостанций «Апекс Радио» (с 13.03.2017 по 13.04.2017), «Европа Плюс» (период размещения: с 13.03.2017 по 10.03.2017, с 27.03.2017 по 02.04.2017, с 10.04.2017 по 16.04.2017, с 24.04.2017 по 30.04.2017, с 06.05.2017 по 16.05.2017, с 22.05.2017 по 28.05.2017), «Наше Радио» (период размещения: с 10.04.2017 по 09.05.2017, с 10.05.2017 по 08.06.2017), следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ООО «ВИТ42» подтверждается протоколом по делу № 130/09-АДМ-2018 от 13.03.2018.

Срок давности привлечения ООО «ВИТ42» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При рассмотрении данного дела заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены личность виновного, его имущественное положение, рассмотрен вопрос о наличии, отсутствии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, и обстоятельств, отягчающих административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, в соответствии с пунктом 2 статьи 4.2 КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области также считает возможным, с учетом положений части 2 статьи 4.2 КоАП РФ признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину ООО «ВИТ42» совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «ВИТ42» за совершение административного правонарушения, не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении ООО «ВИТ42» своих публично - правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 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.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 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.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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.

Согласно Единому реестру субъектов малого предпринимательства, размещенного на официальном сайте rsmp.nalog.ru ООО «ВИТ42» имеет статус микропредприятия.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «ВИТ42» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, наличие статуса у ООО «ВИТ42» микропредприятия, отсутствие 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 отсутствие имущественного ущерба, руководствуясь статьями 4.1.1, 23.48, 29.9, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «ВИТ42» (ИНН 4205321482, ОГРН 1164205050547, КПП 420501001, дата регистрации: 21.01.2016, юридический адрес: 650070, г. Кемерово, ул. Тухачевского, 47) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «ВИТ42» (ИНН 4205321482, ОГРН 1164205050547, КПП 420501001, дата регистрации: 21.01.2016, юридический адрес: 650070, г. Кемерово, ул. Тухачевского, 47) предупреждение.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

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.

Заместитель руководителя управления

<...>