

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 145р-17/41-04-2017р

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

«04» декабря 2017 года

г. Киров

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы России по Кировской области <...>, рассмотрев протокол № 145р-17/41-04-2017р от 11.10.2017, в отношении должностного лица - директора ООО «Газета» <...> в связи с нарушением части 6 статьи 5, пункта 5 части 4 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38 «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Кировского УФАС России по делу 41/04-2017р (резольютивная 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 <...> содержащая оскорбительные, непристойные образы порнографического характера, 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. Также в клубе, будет запрещено проводить любую фото- и видеосъемку. Нарушители будут исключены из клуба.* <...>», сопровождаемая фото – и видеоматериалами, адресована неопределенному кругу лиц (интернет пользователям), направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - мужскому клубу «<...>», 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 значение слова непристойный – неприличный, бесстыдный.

Согласно Новому толково-словообразовательному словарю 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».

При этом информация, сопровождается видеороликами, содержащими рекламу мужского клуба "<...>", содержащих изображение и открытую демонстрацию обнаженного женского тела, нарушает традиционно сложившиеся в обществе нравственные нормы, так как в российском обществе не существует традиций демонстрации обнаженного тела, кроме того, такая демонстрация является неприличной и оскорбительной, поскольку противоречит правилам приличия, нормам общественной морали и нравственности, умаляет достоинство женщины.

Рассматриваемая информация сопровождается изображением, в том числе обнаженных и полуобнаженных женских тел и частей тела, содержащей образы и выражения, являющиеся непристойными.

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

С учетом вышеизложенного, реклама мужского клуба «<...>» под заголовком: «Зажигалка» 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. <...>»*, - добавил представитель клуба», размещенная в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» <...>, является ненадлежащей, поскольку содержащийся в рекламной информации фото и видеоматериал об открытии мужского клуба «Зажигалка», 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 <...>являлось ООО «Газета» <...>Учитывая тот факт, что на момент размещения рекламы (26.10.2016) в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» доменное <...>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» (реklamодателя).

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.

О дате, месте и времени рассмотрения протокола должностное лицо - <...> уведомлен надлежащим образом (уведомление получено 08.11.2017).

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 <...>в разделе «Новости-Культура»).

Событием административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ является установленный факт нарушения законодательства РФ о рекламе в действиях должностного лица -<...>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. <...>»*, - добавил представитель 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 должностного лица -<...>по определению содержания рекламы мужского клуба «Зажигалка» 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. Мужской клуб <...>»*, размещенной в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте <...>, в нарушение части 6 статьи 5, пункта 5 части 4 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ст. 2.4 КоАП РФ <...>несет административную ответственность, как должностное

лицо – директор ООО «Газета» в случае совершения административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В силу части 2 ст. 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Субъективная сторона административного правонарушения характеризуется виной субъекта в форме неосторожности, поскольку директор <...> не предвидел возможности наступления вредных последствий, хотя должен был и мог их предвидеть. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законодательством требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, рассматриваемое правонарушение совершено по вине должностного лица – директора – <...> в форме неосторожности.

Место и время совершения правонарушения: размещение рекламы мужского клуба «<...>» под заголовком «<...>» привезет в Киров лучших танцовщиц для «золотой молодежи» в разделе «Новости-Культура», на территории Кировской области посредством сайта <...> 26.10.2016 (согласно информации на сайте), дата акта фиксации рекламы 15.03.2017).

В ходе рассмотрения дела были исследованы все обстоятельства совершенного нарушения законодательства РФ о рекламе. Факты, изложенные в протоколе № 145р-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.

Совершенные должностным лицом – <...> 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. Также в клубе, будет запрещено проводить любую фото- и видеосъемку. Нарушители будут исключены из клуба.* <...>», размещенной в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте <...>, содержащей оскорбительные, непристойные образы порнографического характера, в нарушение требований части 6 статьи 5, пункта 5 части 4 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», содержат состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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

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.

Каких-либо доказательств, свидетельствующих о принятии должностным лицом <...>мер по исполнению публично-правовых обязанностей в сфере рекламного законодательства, связанных с недопущением правонарушения и невозможностью его предотвращения, представлено не было.

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 должностного лица <...>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.

ООО «Газета» не является субъектом малого и среднего предпринимательства, следовательно, нормы части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ в рассматриваемом случае к должностному <...>не могут быть применены.

Оснований для прекращения производства по делу не имеется.

С учетом изложенного, исходя из характера совершенного должностным лицом – директором – ООО «Газета» <...>правонарушения и соразмерности его тяжести, наложение административного штрафа осуществляется в минимальном размере санкции, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Руководствуясь ст. 3, ст. 5, ст. 33, ст. 38 Федерального закона «О рекламе», статьями 2.1, 2.4, 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 должностное лицо - <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

2. Применить к должностному лицу - <...> меру ответственности в виде административного штрафа за ненадлежащую рекламу в размере 4 000 (четыре тысячи) 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

161 1 16 26000 01 6000 140 Штраф за нарушение законодательства о рекламе

ОКТМО 33701000

Платательщик: <...>

К оплате: 4 000 (четыре тысячи) рублей

УИН 16120120400001027576

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 должностному лицу <...> 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

<...>