

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № А16/363-02

о назначении административного наказания
за нарушение законодательства о рекламе

14.09.2016г.

г. Тюмень

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее - Тюменское УФАС России), <...>, рассмотрев материалы дела №А16/363, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя _____), в присутствии ИП _____, которой права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, закрепленные ст.25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ, Кодекс) разъяснены в протоколе от 03.08.2016г. №А16/363,

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе от 15.04.2016 № Р16/17-02 признана ненадлежащей реклама, распространенная, на радиостанции «Европа Плюс» в г. Ялуторовске в декабре 2015г. и январе 2016г., следующего содержания: «2015 год был не простым, но он показал, как наш народ способен уверенно справляться с проблемами и поставленными задачами, я уверен, что в новом. Владимир Владимирович, вас Ля Мажор. Ля Мажор? Слушаю вас. Конечно, такие люди нужны стране. Кто как не Ля Мажор поможет развитию бизнеса в регионе. Поздравляю слушателей радиостанции «Европа Плюс». Передайте им привет от меня. С новым 2016 годом Россия», поскольку в ней нарушены требования п. 10 ч. 3 ст. 5, п. 2 ч. 5 ст. 5 Федерального закона от 13.03.06 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Ответственность за распространение ненадлежащей рекламы предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ, Кодекс).

Исследовав материал административного дела, установлено следующее.

Согласно статье 3 Закона о рекламе, рекламой является информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирования или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Под объектом рекламирования понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, 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.

Независимо от формы или используемого средства распространения, реклама должна быть распознаваема без специальных знаний или без применения технических средств непосредственно в момент ее представления именно как реклама.

Таким образом, признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, сформировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

В данной рекламе распространяемой на радиостанции «Европа Плюс» в г. Ялуторовске в декабре 2015г. и январе 2016г., информация направлена на привлечение внимания потребителей к фирме «Ля Мажор».

Таким образом, информация, распространяемая на радиостанции «Европа Плюс» в г. Ялуторовске в декабре 2015г. и январе 2016г. рекламы, следующего содержания: «2015 год был не простым, но он показал, как наш народ способен уверенно справляться с проблемами и поставленными задачами, я уверен, что в новом. Владимир Владимирович, вас Ля Мажор. Ля Мажор? Слушаю вас. Конечно, такие люди нужны стране. Кто как не Ля Мажор поможет развитию бизнеса в регионе. Поздравляю слушателей радиостанции «Европа Плюс». Передайте им привет от меня. С новым 2016 годом Россия», соответствует понятию, изложенному в ст. 3 Федерального закона «О рекламе» и является рекламной, где объектом рекламирования является фирма «Ля Мажор».

Как следует из [части 1 статьи 5](#) Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются. Реклама является средством продвижения товаров, работ и услуг, а также самого изготовителя или продавца рекламируемого товара на определенном рынке. Вместе с тем способ, форма и средства распространения соответствующей информации имеет существенное значение. Ненадлежащей рекламой согласно [подпункту 4 статьи 3](#) Закона о рекламе является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно п. 10 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе, недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о рекомендациях физических или юридических лиц относительно объекта рекламирования либо о его одобрении физическими или юридическими лицами.

В соответствии с п. 2 ч. 5 ст. 5 Закона о рекламе, в рекламе не допускается указание на то, что объект рекламирования одобряется органами государственной власти или органами местного самоуправления либо их должностными лицами.

В рассматриваемой рекламе используется голос Президента Российской Федерации Путина Владимира Владимировича, поскольку голос, используемый в рекламе, имеет сходство с голосом Президента РФ, а так же используются следующие слова: «Владимир Владимирович, вас Ля Мажор».

Президент РФ является главой государства. Получил свои властные полномочия от народа на основе свободных выборов.

В [Постановлении](#) Конституционного суда Российской Федерации от 11.07.2000 N 12-П "По делу о толковании положений статей 91 и 92 (часть 2) Конституции Российской Федерации о досрочном прекращении полномочий Президента Российской Федерации в случае стойкой неспособности по состоянию здоровья осуществлять принадлежащие ему полномочия" отражено, что по смыслу Конституции Российской Федерации, Президент Российской Федерации является постоянно действующим органом государственной власти и осуществляет свои полномочия как единоличный глава государства ([статья 11 часть 1](#); [статья 80 часть 1](#); [статья 81 часть 1](#)).

Учитывая изложенное, использованный в рекламе голос Президента Российской Федерации Путина Владимира Владимировича, создает впечатление для потребителей, что объект рекламирования одобряется государственным органом власти.

Кроме того, Федеральный [закон](#) от 27.07.2004 N 79-ФЗ "О государственной гражданской службе Российской Федерации" в [статье 17](#) указывает, что в связи с прохождением гражданской службы гражданскому служащему запрещается, в частности, использовать должностные полномочия в интересах политических партий, других общественных объединений, религиозных объединений и иных организаций, а также публично выражать отношение к указанным объединениям и организациям в качестве гражданского служащего, если это не входит в его должностные обязанности. Соответственно публичное выражение гражданским служащим, т.е. должностным лицом органа государственной власти (местного самоуправления), своего отношения к объекту рекламирования может в отдельных случаях повлечь и нарушение названного Федерального [закона](#).

Здоровая и справедливая конкуренция продавцов и рекламодателей на современном рынке должна основываться на совершенствовании качества предлагаемого товара, а не на использовании мнения значимых для простого обывателя в силу своего особого статуса субъектов. Государство и его деятели представляют для большинства граждан заведомо авторитетный источник информации. Поэтому государственным и муниципальным структурам, а также должностным лицам участие в коммерческой деятельности на российском рынке запрещено, и Закон о рекламе прямо запрещает ссылаться в рекламе на то, что объект рекламирования одобряется органами государственной власти или органами местного самоуправления либо их должностными лицами ([пункт 2 части 5 статьи 5](#) Закона о рекламе). При этом не обязательно, чтобы запрещенное лицо произносило похвальную речь, касающуюся товара, или подписало благодарственную грамоту.

Реклама всегда носит побудительный характер, создает заинтересованность потребителей. Поэтому использование в ней недостоверного источника информации, который благодаря своему авторитету или иным качествам способен простимулировать покупку, признается непозволительным для рекламодателей приемом.

Целью рекламодателя всегда является демонстрация объекта рекламирования в самом лучшем свете. Он стремится привлечь и задержать внимание потребителя

на той информации, которая должна отличать товар от аналогов, ставить его на порядок выше (при условии, что информация истинная).

[Конституция](#) РФ не разрешает пользоваться образом или именем любого человека без его согласия, будь то политик или обычный гражданин. А [Закон](#) о рекламе запрещает создавать впечатление, что рекламируемый товар или услуга одобряются органами власти.

Использование в рекламе образов лиц, указанных в данной норме, всегда является рекламным ходом, цель которого - желание вызвать большее доверие к сказанному об объекте рекламирования за счет авторитета органа государственной власти через отдельно взятого представителя.

Таким образом, в рекламе распространенной, на радиостанции «Европа Плюс» в г. Ялуторовске в декабре 2015г. и январе 2016г., следующего содержания: «2015 год был не простым, но он показал, как наш народ способен уверенно справляться с проблемами и поставленными задачами, я уверен, что в новом. Владимир Владимирович, вас Ля Мажор. Ля Мажор? Слушаю вас. Конечно, такие люди нужны стране. Кто как не Ля Мажор поможет развитию бизнеса в регионе. Поздравляю слушателей радиостанции «Европа Плюс». Передайте им привет от меня. С новым 2016 годом Россия» нарушены требования п. 10 ч. 3 ст. 5, п. 2 ч. 5 ст. 5 Закона «О рекламе».

Согласно части 4 статьи 38 Закона о рекламе, нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе влечет ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч. 6 ст. 38 Закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований п. 10 ч. 3 ст. 5, п. 2 ч. 5 ст. 5 Закона «О рекламе» несет рекламоатель.

Согласно п. 5 ст. 3 Закона «О рекламе», рекламоатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержания рекламы лицо.

Согласно документам (счет № 47 от 28.12.2015г, Акт № 47 от 15.01.2016г. на выполнение работ-услуг, Эфирная справка), представленным ООО «Радио Урала» (вх. № 1475 от 29.02.2016г.) рекламоателем, является ИП _____).

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламоателем, 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.

Субъектом административного правонарушения по делу № А16/363 выступает –

индивидуальный предприниматель _____).

Вина ИП Пановой О.В. состоит в том, что она не выполнила установленных Законом о рекламе требований и не предприняла всех зависящих от нее мер по их соблюдению.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законом требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, _____ размещая вышеуказанную рекламу, с нарушением рекламного законодательства, совершила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

Место совершения административного правонарушения – город Ялutorовск.

Время совершения административного правонарушения – с 18.12.2015г по 15.01.2016г.

Дело об административном правонарушении № А16/363 в соответствии с ч. 2 ст. 4.1 КоАП РФ рассматривалось с учетом характера совершенного ИП Пановой О.В. административного правонарушения, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного правонарушения, при рассмотрении дела не установлено.

Вместе с тем, Федеральным законом от 03.07.2016 N 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнена статьей 4.1.1, устанавливающей, что 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 со статьей 2 указанного закона данные изменения вступают в силу со дня официального опубликования (опубликовано на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> - 04.07.2016).

Согласно статье 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (далее - индивидуальные предприниматели), крестьянские (фермерские) хозяйства, соответствующие следующим условиям:

- средняя численность работников за предшествующий календарный год не должна превышать следующие предельные значения средней численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

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

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

- доход, 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 за предшествующий календарный год не должен превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

Постановлением Правительства РФ от 04.04.2016 N 265 «О предельных значениях дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства» установлены 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 части 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Материалы дела №Р16/17 свидетельствуют о том, что ИП _____ относится к субъекту малого предпринимательства.

_____ впервые совершила нарушение рекламного законодательства, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом изложенного административное наказание ИП _____ в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, подлежит замене на предупреждение.

С учетом положений ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, закрепившей цели административного наказания, предупреждение является официальным предостережением лица от возможности совершения им противоправного действия.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание.

Руководствуясь статьями 4.1.1., 4.1, 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать _____ виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии со статьей 4.1.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях объявить индивидуальному предпринимателю Пановой Оксане Витальевне (627010, Тюменская область, Ялуторовский район, г. Ялуторовск, ул. Тюменская, д. 55, кв. 28, ИНН 720704159381 ОГРНИП 313723204900225) официальное порицание в форме предупреждения за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 3 статьи 30.1. и частью 1 статьи 30.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Арбитражный

суд в течение 10 суток 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.

Заместитель

руководителя управления

Д.А. Полухин