П О С Т А Н О В Л Е Н И Е

о вынесении предупреждения

город Омск Дело №

18 сентября 2019 года 055/04/14.3-757/2019

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) (…), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 04 сентября 2019 года и другие материалы дела, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении «Омск 1» (далее – ООО «Омск 1», Общество), адрес места нахождения: 644043, г. Омск, ул. Ленина, д. 8, кв. 5 (ИНН 5507231011, ОГРН 1125543032284),

в отсутствие законного представителя ООО «Омск 1», извещенного надлежащим образом (почтовый идентификатор отправления 64497336958279),

в присутствии защитника (…)

У С Т А Н О В И Л А:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 15.08.2019 года по делу № 055/05/5-611/2019 реклама, рекламораспространителем которой являлся ООО «Омск 1» была признана ненадлежащей, нарушающей требования части 10.1 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»).

Комиссией Омского УФАС России также было принято решение о передаче материалов дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Настоящее дело об административном правонарушении было возбуждено протоколом от 04.09.2019 № 055/04/14.3-757/2019.

В результате рассмотрения протокола об административном правонарушении и иных материалов дела установлено следующее.

В процессе мониторинга сети Интернет на предмет соблюдения законодательства

Российской Федерации о рекламе специалистом Омского УФАС России установлен факт распространения на сайте www.om1.ru посредством сменяющихся баннеров информации следующего содержания:

- «С 1 июня Омский цирк +7 (3812) 34-36-36 www.circus-omsk.ru Белое шоу»;

- «с участием артистов Московского цирка Никулина на Цветном бульваре».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объектом рекламирования является 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.

Под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Статья 2 Федерального закона от 29 декабря 2010 года № 436-ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию» (далее – Федеральный закон № 436-ФЗ) устанавливает следующие понятия:

- информационная продукция - предназначенные для оборота на территории Российской Федерации продукция средств массовой информации, печатная продукция, аудиовизуальная продукция на любых видах носителей, программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ) и базы данных, а также информация, распространяемая посредством зрелищных мероприятий, посредством информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети «Интернет», и сетей подвижной радиотелефонной связи;

- зрелищное мероприятие - демонстрация информационной продукции в месте, доступном для детей, и в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, в том числе посредством проведения театрально-зрелищных, культурно-просветительных и зрелищно-развлекательных мероприятий;

- знак информационной продукции - графическое и (или) текстовое обозначение информационной продукции в соответствии с классификацией информационной продукции, предусмотренной частью 3 статьи 6 настоящего Федерального закона.

Распространенная информация отвечает всем признакам рекламы: распространена в адрес неопределенного круга лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – зрелищному мероприятию («Белое шоу»), формирование и поддержание интереса к нему, продвижение его на рынке.

На момент фиксации в рекламе зрелищного мероприятия отсутствовал знак информационной продукции, что является нарушением части 10.1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», согласно которой не допускается размещение

рекламы информационной продукции, подлежащей классификации в соответствии с требованиями Федерального закона от 29 декабря 2010 года № 436-ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию», без указания категории данной информационной продукции.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно выходным данным сайт www.om1.ru зарегистрирован как сетевое издание Федеральной службой по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций (свидетельство о регистрации СМИ Эл № ФС77-62660 от 10.08.2015).

Учредителем сетевого издания «Om1.ru» (Ом1.ру) является ООО «Омск 1».

В соответствии с информацией, размещенной на официальном сайте АО «РСИЦ», администратором доменного имени om1.ru является ООО «Омск 1» (обозначение на сайте «LLC «Omsk1»).

ООО «Омск 1» представило пояснения, согласно которым: (…)

Факт распространения рекламы зафиксирован (справка о проведении мониторинга от 13.06.2019) и не оспаривается ООО «Омск 1».

1. Довод ООО «Омск 1» о том, что рекламный баннер содержит активную ссылку, после перехода по которой потребитель попадает на сайт организации (цирка), не может быть принят во внимание, исходя из следующего.

Реклама о проведении в цирке «белого шоу», размещенная на сайте www.om1.ru, направлена на привлечение внимания потребителей к зрелищному мероприятию, следовательно, должна распространяться с соблюдением требований 10.1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Наличие у потребителей рекламы потенциальной возможности получить необходимую информацию, пройдя по ссылке на официальный сайт организатора мероприятия, не освобождает рекламораспространителя от исполнения требований, предусмотренных статьей 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Сайт www.om1.ru зарегистрирован Федеральной службой по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций (Роскомнадзор) как сетевое издание, соответственно, подлежит возрастной классификации в соответствии с требованиями Федерального закона № 436-ФЗ.

Федеральной службой по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций были подготовлены и опубликованы Рекомендации средствам массовой информации по применению Федерального закона от 29.12.2010 № 436-ФЗ.

Рекомендации по исполнению указанного Закона касаются вопросов маркирования информационной продукции в теле- и радиопрограммах, печатных и сетевых СМИ, информационных агентствах, электронных периодических изданиях, распространяемых на электронных носителях.

В Рекомендациях, в частности указано, что при производстве и распространении сетевых изданий знак информационной продукции указывается на главной странице

сетевого издания и должен соответствовать самой старшей возрастной категории информационной продукции, распространяемой в данном выпуске.

В соответствии с частью 3 статьи 6 Федерального закона № 436-ФЗ классификация информационной продукции осуществляется в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона по следующим категориям информационной продукции:

1) информационная продукция для детей, не достигших возраста шести лет;

2) информационная продукция для детей, достигших возраста шести лет;

3) информационная продукция для детей, достигших возраста двенадцати лет;

4) информационная продукция для детей, достигших возраста шестнадцати лет;

5) информационная продукция, запрещенная для детей (информационная продукция, содержащая информацию, предусмотренную частью 2 статьи 5 настоящего Федерального закона).

Согласно пункту 1 части 1 статьи 12 Федерального закона № 436 обозначение категории информационной продукции знаком информационной продукции и (или) текстовым предупреждением об ограничении распространения информационной продукции среди детей осуществляется с соблюдением требований настоящего Федерального закона ее производителем и (или) распространителем применительно к категории информационной продукции, запрещенной для детей в виде цифры «18» и знака «плюс» и (или) текстового предупреждения в виде словосочетания «запрещено для детей».

Согласно пояснениям ООО «Омск 1» знаком информационной продукции 18+ маркируется информационная продукция сетевого издания Om1.ru.

Вместе с тем указание знака информационной продукции с обозначением категории этой продукции на страницах сайта www.om1.ru не может свидетельствовать о надлежащем соблюдении рекламораспространителем положений части 10.1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», поскольку в силу данной нормы реклама информационной продукции иных субъектов (рекламодателей) требует отдельного размещения знака информационной продукции в каждом случае размещения такой рекламы.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 10.1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, 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.

Исходя из определения, данного в пункте 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ООО «Омск 1» является рекламораспространителем.

Таким образом, ООО «Омск 1» имея возможность для соблюдения требований части 10.1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», не приняв все зависящие от него меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Местом совершения административного правонарушения является: г. Омск.

Временем совершения административного правонарушения является дата фиксации нарушения: 13.06.2019.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение Общество установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие его действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело 055/04/14.3-757/2019, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность ООО «Омск 1» (статьи 4.2, 4.3 КоАП РФ), не выявлено.

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 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.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства на сайте Федеральной налоговой службы России https://rmsp.nalog.ru от 13.09.2019 № ЮЭ9965-19-6707388 общество с ограниченной ответственностью «Омск 1» является субъектом малого и среднего предпринимательства – микропредприятием (дата внесения сведений в реестр 01.08.2016).

Оценив характер и обстоятельства совершенного Обществом административного правонарушения, должностное лицо усмотрело основания для применения положений статей 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ, поскольку их применение в данной ситуации является справедливым, отвечающим принципу целесообразности юридической ответственности, характеру правонарушения и обстоятельствам его совершения, соответствует как интересам лица, привлекаемого к ответственности, так и интересам государства.

Учитывая, что факт возбуждения административного дела сам по себе уже выполняет предупредительную функцию, вынесение предупреждения по данному делу обеспечивает соответствующую защиту охраняемым законом государственным и общественным интересам.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

П О С Т А Н О В И Л А:

Признать общество с ограниченной ответственностью «Омск 1» (ИНН 5507231011, ОГРН 1125543032284) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и применить к нему меру ответственности, предусмотренную частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде предупреждения за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 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 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.

Заместитель руководителя управления _____