

Генеральному директору ЗАО
«Кубань сегодня»

...

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении

№ 023/04/14.3-4059/2021

26 августа 2021 г.
Краснодар

г.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее – Краснодарское УФАС России) ..., рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 023/04/14.3-4059/2021, возбужденного в отношении генерального директора ЗАО «Кубань сегодня» - ... протоколом Краснодарского УФАС России № 023/04/14.3-4059/2021 от 17.08.2021 об административном правонарушении по ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) по факту распространения ненадлежащей рекламы в газете «Аргументы недели» (№ 33 (727) от 26.08.2020 – 01.09.2020 г.) содержания: «...2 сельскохозяйственный форум-выставка плоды и овощи России 2020», «...5 сельскохозяйственный форум зерно России 2021...», нарушающими требования ч. 10.1 ст. 5 Федерального закона «О рекламе»,

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления гр. ..., перенаправленного Московским

УФАС России (вх. № 24450 от 29.12.2020 г.) о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Краснодарским УФАС России выявлен факт распространения в газете «Аргументы недели» (№ 33 (727) от 26.08.2020 – 01.09.2020 г.) рекламы содержания: «...2 сельскохозяйственный форум-выставка плоды и овощи России 2020», «...5 сельскохозяйственный форум зерно России 2021...», «...7 секретов восточного долголетия. Ищем правильный женьшень...», с признаками нарушения требований п. 1 ч. 1 ст. 25, ч. 10.1 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

По вышеуказанному факту Краснодарским УФАС России было возбуждено дело № 023/05/5-916/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ЗАО «Кубань сегодня» (350000, Краснодарский край, г. Краснодар, улица им. Калинина, 468, ОГРН: 1022301192540, ИНН: 2308077240).

Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 26.05.2021 (в полном объеме 04.06.2021) вышеуказанная реклама признана ненадлежащей. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавалось, в связи с тем, что нарушение было устранено добровольно.

По данному факту Краснодарским УФАС России были переданы материалы дела № 023/05/5-916/2021 уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

При рассмотрении материалов Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Из заявления следует, что реклама вышеуказанного содержания, противоречит законодательству Российской Федерации о рекламе, поскольку из сведений, приложенных гр. ..., следует, что в рекламе содержания: «...2 сельскохозяйственный форум-выставка плоды и овощи России 2020», «...5 сельскохозяйственный форум зерно России 2021...», не содержится указания категории данной информационной продукции, что противоречит ч. 10.1 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»). А также реклама содержания: «...7 секретов восточного долголетия. Ищем правильный женьшень...» создает впечатление о том, что препарат

является лекарственным средством и (или) обладает лечебными свойствами, что противоречит п. 1 ч. 1 ст. 25 ФЗ «О рекламе».

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама – это информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Информация вышеуказанного содержания является рекламой на основании п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с ч. 10.1 ст. 5 ФЗ «О рекламе» не допускается размещение рекламы информационной продукции, подлежащей классификации в соответствии с требованиями Федерального закона от 29 декабря 2010 года N 436-ФЗ "О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию", без указания категории данной информационной продукции.

В силу п. 1 ч. 1 ст. 25 ФЗ «О рекламе» реклама биологически активных добавок и пищевых добавок не должна создавать впечатление о том, что они являются лекарственными средствами и (или) обладают лечебными свойствами.

Изучив представленные пояснения, а также исходя из содержания рекламы, Краснодарским УФАС России в действиях АО «ИЗДАТЕЛЬСКИЙ ДОМ «АРГУМЕНТЫ НЕДЕЛИ» (125009, Москва город, улица Тверская, дом 8/2, строение 1, Э А1 П I К 1, 3-14, ОГРН: 1147746018848, ИНН: 7707823562) установлены признаки нарушения ч. 10.1 ст. 5, п. 1 ч. 1 ст. 25 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несёт ответственность за нарушение требований, установленных ч. 10.1 ст. 5 и п.1 ч.1 ст.25 ФЗ «О рекламе».

На основании вышеизложенного, в действиях АО «ИЗДАТЕЛЬСКИЙ ДОМ «АРГУМЕНТЫ НЕДЕЛИ» (125009, Москва город, улица Тверская, дом 8/2, строение 1, Э А1 П I К 1, 3-14, ОГРН: 1147746018848, ИНН: 7707823562) при размещении в газете «Аргументы недели» (№33 (727) от 26.08.2020 – 01.09.2020 г.) рекламы содержания: «...2

сельскохозяйственный форум-выставка плоды и овощи России 2020», «...5 сельскохозяйственный форум зерно России 2021...» установлены признаки нарушения ч. 10.1 ст. 5 ФЗ «О рекламе», поскольку реклама распространялась без указания категории данной информационной продукции. А также при размещении рекламы содержания: «...7 секретов восточного долголетия. Ищем правильный женьшень...» установлены признаки нарушения п. 1 ч. 1 ст. 25 ФЗ «О рекламе», поскольку создает впечатление о том, что препарат является лекарственным средством и (или) обладает лечебными свойствами.

На рассмотрении дела № 023/05/5-916/2021 26 марта 2021 г. представитель ЗАО «Кубань сегодня» (ИНН 2308077240) ..., пояснил, что между ЗАО «ИД «Аргументы недели» (далее – Общество) и ЗАО «Кубань сегодня» (далее – Партнер) заключен договор № ДП-3/16 с редакцией о передаче прав на СМИ от 01.07.2016 г., в соответствии с которым Общество, являясь учредителем Вкладки, предоставляет Партнеру право на использование газетных полос Вкладки. Изготовление полос Вкладки осуществляется за счет Партнера, доходы от размещения на них рекламных материалов принадлежат Партнеру.

Поступили пояснения от ЗАО «ИД «Аргументы недели» (вх. № 2849 от 19.03.2021 г.) в которых указано, что реклама содержания: «...7 секретов восточного долголетия. Ищем правильный женьшень...» была распространена ООО «РИА «АН» в рамках договора оказания услуг по размещению рекламных материалов от 22.08.2006 г. № 81.

Вместе с тем, Краснодарским УФАС России установлено, что договор ООО «РИА «АН» заключен с ИП Пастбиной Т.В. (ИНН 730204174980), в соответствии с которым ИП Пастбина Т.В. является заказчиком и несет полную ответственность за содержание публикуемого материала (п. 4.2.2 Договора).

21.04.2021 г. ЗАО «Кубань сегодня» были представлены пояснения, из которых следует, что спорная реклама больше не распространяется, что подтверждается выпуском газеты Аргументы недели № 15 (759) от 21-27 апреля 2021 г.

Согласно ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В соответствии с ч. 1 ст. 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.

В целях привлечения к административной ответственности должностного лица ЗАО «Кубань сегодня», виновного в размещении в газете «Аргументы недели» (№ 33 (727) от 26.08.2020 – 01.09.2020 г.) рекламы содержания: «...2 сельскохозяйственный форум-выставка плоды и овощи России 2020», «...5 сельскохозяйственный форум зерно России 2021...», Краснодарским УФАС России направлен запрос ЗАО «Кубань сегодня» о предоставлении информации о таком должностном лице.

В ответ на запрос Краснодарского УФАС России (вх.№ 18887/7 от 02.07.2021) ЗАО «Кубань сегодня» представило информацию, согласно которой, должностным лицом, ответственным за размещение в газете «Аргументы недели» (№ 33 (727) от 26.08.2020 – 01.09.2020 г.) рекламы содержания: «...2 сельскохозяйственный форум-выставка плоды и овощи России 2020», «...5 сельскохозяйственный форум зерно России 2021...» - является генеральный директор ЗАО «Кубань сегодня» - ..., что подтверждается документами, содержащимися в материалах административного дела: Решение № 20 единственного акционера ЗАО «Кубань сегодня».

Таким образом, вышеуказанная реклама, противоречащая требованиям ч. 10.1 ст. 5 Федерального закона «О рекламе», была распространена по вине генерального директора ЗАО «Кубань сегодня» -

На основании вышеизложенного, в действиях генерального директора ЗАО «Кубань сегодня» - ..., при размещении в газете «Аргументы недели» (№ 33 (727) от 26.08.2020 – 01.09.2020 г.) рекламы содержания: «...2 сельскохозяйственный форум-выставка плоды и овощи России 2020», «...5 сельскохозяйственный форум зерно России 2021...» - установлены признаки нарушения ч. 10.1 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

Таким образом, действия генерального директора ЗАО «Кубань сегодня» - ..., содержат признаки нарушения ч. 10.1 ст. 5 ФЗ «О рекламе» при распространении в газете «Аргументы недели» (№ 33 (727) от 26.08.2020 – 01.09.2020 г.) рекламы содержания: «...2 сельскохозяйственный форум-выставка плоды и овощи России 2020», «...5 сельскохозяйственный форум зерно России 2021...», следовательно, образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Генеральным директором ЗАО «Кубань сегодня» - ..., заявлено ходатайство о составлении протокола в его отсутствие.

В связи с чем, должностным лицом Краснодарского УФАС России протокол составлен в отсутствие генерального директора ЗАО «Кубань сегодня» - ..., который уведомлен о времени и месте составления протокола надлежащим образом.

Место совершения административного правонарушения – «Аргументы недели» (№ 33 (727) от 26.08.2020 – 01.09.2020 г.).

Время совершения административного правонарушения – 26.08.2020 – 01.09.2020.

Объектом вменяемого административного правонарушения является установленный порядок осуществления государственного надзора в сфере распространения рекламы.

Объективная сторона административного правонарушения состоит в нарушении генеральным директором ЗАО «Кубань сегодня» - ... ч. 10.1 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

Субъект административного правонарушения – генеральный директор ЗАО «Кубань сегодня» - ...

Субъективная сторона: лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения требований законодательства, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В связи с заявленным генеральным директором ЗАО «Кубань сегодня» – ..., ходатайством об освобождении от административной ответственности, поскольку совершенное административное правонарушение указанного должностного лица является малозначительным, должностным лицом Краснодарского УФАС была

рассмотрена возможность применения нормы статьи 2.9 КоАП РФ.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченное решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Из разъяснений Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, содержащихся в пункте 18 Постановления Пленума от 02 июня 2004 года № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» следует, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях (пункт 18.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02 июня 2004 года № 10, введенный постановлением Пленума ВАС РФ от 20 ноября 2008 года № 60).

По смыслу статьи 2.9. КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо с угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Меры административной ответственности и правила их применения, устанавливаемые законодательством об административных правонарушениях, должны не только соответствовать характеру правонарушения, его опасности для защищаемых законом ценностей, но и обеспечивать учет причин и условий его совершения, а также личности правонарушителя и степени его вины, гарантируя тем самым адекватность порождаемых последствий для лица, привлекаемого к административной ответственности, тому вреду, который причинен в результате административного правонарушения, не допуская избыточного государственного принуждения и обеспечивая баланс основных прав индивида (юридического лица) и общего интереса, состоящего в защите личности, общества и государства от административных правонарушений устанавливаемые КоАП РФ размеры административных штрафов должны соотноситься с характером и степенью общественной опасности административных правонарушений и обладать разумным сдерживающим эффектом, необходимым для соблюдения

находящихся под защитой административно-деликтного законодательства запретов.

В рассматриваемом случае, генеральный директор ЗАО «Кубань сегодня» - ..., при соблюдении той степени добросовестности, которая от него требовалась в целях выполнения законодательно установленной обязанности, а также осуществления надлежащего контроля соблюдения законодательства о рекламе, мог не допустить совершения административного правонарушения.

Оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя в совершенном правонарушении, прихожу к выводу, что рассматриваемое правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с этим не допустимо применение статьи 2.9. КоАП РФ. Применение в рассматриваемом случае статьи 2.9. КоАП РФ не обеспечит адекватную защиту охраняемым общественным отношениям, а главное, не приведет к достижению установленной законом цели предупреждения совершения новых правонарушений.

Учитывая объект противоправного посягательства, характер совершенных действий и другие обстоятельства, характеризующие противоправность деяния, прихожу к выводу, что допущенное генеральным директором ЗАО «Кубань сегодня» - ... правонарушение не может быть признано малозначительным. Иное противоречило бы одному из важнейших принципов законодательства - неотвратимости наказания за совершенное правонарушение, что провоцирует правонарушителя на пренебрежительное отношение к Закону и дальнейшее совершение аналогичных правонарушений.

С учетом вышеизложенного, основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ в рассматриваемом случае отсутствуют.

От генерального директора ЗАО «Кубань сегодня» - ... в Краснодарское УФАС России поступило ходатайство о замене административного штрафа на предупреждение в случае, если должностным лицом Краснодарского УФАС России не будут усмотрены основания для признания действий ... малозначительными.

В соответствии с ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ являющимися 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 КоАП РФ 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ЗАО «Кубань сегодня» (350000, Краснодарский край, г. Краснодар, улица им. Калинина, 468, ОГРН: 1022301192540, ИНН: 2308077240) относится к категории микропредприятие (имеется в материалах дела).

В соответствии с ч. 2 ст. 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.

В соответствии с ч. 3 ст. 3.4 КоАП РФ 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 некоммерческой организации, а также 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.**

Таким образом, установлена возможность применить ст. 4.1.1 КоАП

РФ в отношении генерального директора ЗАО «Кубань сегодня» - ..., в рассматриваемом деле.

Обстоятельств, предусмотренных ч. 4.3 КоАП РФ, должностным лицом Краснодарского УФАС не установлено.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь генерального директора ЗАО «Кубань сегодня» - ... к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частями 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд (вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела) в течение 10 дней 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

...