

о назначении административного наказания в виде предупреждения
по делу № 063/04/14.3-1200/2021 об административном правонарушении

28 января 2022 г.
г. Самара

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Самарское УФАС России) ... рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 063/04/14.3-1200/2021, возбужденного в отношении юридического лица – **общества с ограниченной ответственностью «Гелиос»** () по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в отсутствии представителя:

лица, привлекаемого к административной ответственности - ООО «Гелиос» (),
лицо уведомлялось надлежащим образом посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80091368750290 и атрибутом «неудачная попытка вручения 22.02.2022», списком внутренних почтовых отправлений № 205 (Партия 124) от 20.01.2022 г., чеком ККМ от 20.01.2022 г.

УСТАНОВИЛ:

Самарским УФАС России при осуществлении государственной функции по контролю за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе на территории Самарской области по адресу: г. Самара, ул. Ново-Садовая, на автомобильной дороге в районе дома 160Д, обнаружено распространение флаеров стриптиз бара «Зажигалка».

Флаер двусторонний с цветными изображениями и надписями:

- одна сторона содержит изображения двух девушек с оголенной нижней частью тела, при этом одна из них рукой держит грудь другой на изображении, имеются надписи: «Разгул на селе – все навеселе», «Стриптиз

бар Зажигалка», «Запрещено для детей 18+», «Предложение не является публичной офертой»;

- вторая сторона содержит изображение деревянных табличек, на которых с одной стороны закреплены женские трусики, с другой стороны закреплен бюстгальтер, имеются надписи: «Приходи и получай подарки!», «Бесплатный вход, напиток на выбор и два лэп-танца», «Стриптиз бар Зажигалка Московское шоссе, .. 8 (800) 3338868 / RUSSTRIPTASE.RU», «02 для девушек вход в сопровождении мужчин, действительно до 04.07.2021 предложение действительно на три персоны», «Запрещено для детей 18+», «Предложение не является публичной офертой».

Данная реклама содержит признаки нарушения рекламного законодательства, а именно части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»).

Самарское УФАС России направило запрос в адрес Администрации Октябрьского внутригородского района г.о. Самара (исх. № 6768/8 от 01.07.2021 г.) с целью установления лица, которое осуществляет деятельность стриптиз-бара «Зажигалка» по адресу: г. Самара, Московское шоссе, 4Б. В своем ответе Администрация Октябрьского внутригородского района г.о. Самара представила сведения о хозяйствующем субъекте, осуществляющем деятельность в баре «Зажигалка», которым является ООО «Гелиос» ().

Согласно пункта 1 статьи 3 ФЗ «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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования - 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация, размещенная ООО «Гелиос» содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц, распространена посредством раздачи флаеров, направлена на привлечение внимания к стриптиз-бару Зажигалка, поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно части 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 соответствии с Письмом ФАС России от 29.04.2013 № АД/17355/13 «О порядке применения части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе» к непристойным образам, сравнениям, выражениям могут быть отнесены такие слова и изображения, которые нарушают общепринятые нормы и принципы поведения в обществе с точки зрения морали и нравственности.

К оскорбительным образам, сравнениям и выражениям - слова и изображения, которые, в том числе, ущемляют человеческое достоинство, принижают значимость отдельных лиц, исторических событий, памятных дат.

Вопрос отнесения изображений, слов и иных образов к оскорбительным носит субъективно-оценочный характер, который основан на восприятии данной информации каждым индивидуумом в отдельности. При этом очевидно, что восприятие одной и той же информации разными людьми может отличаться в зависимости от личностных характеристик субъекта (возраста, образования, воспитания, семейных устоев, места проживания и прочее).

Согласно Международного кодекса рекламной практики, принятого на 47-ой сессии Исполнительного совета Международной торговой палаты (ред. от 02.12.1986) (далее – Кодекс) определены основные принципы рекламы.

Так, вся реклама должна быть законной, пристойной, честной и достоверной.

Всякая реклама должна разрабатываться с высокой степенью ответственности перед обществом и соответствовать принципам добросовестной конкуренции, общепринятым в коммерческой деятельности.

Никакая реклама не должна дискредитировать рекламную деятельность в глазах общества

Согласно статье 1 Кодекса реклама не должна содержать заявлений или изображений, нарушающих общепринятые нормы пристойности.

В рассматриваемом случае изображение двух девушек с оголенной нижней частью тела, при этом одна из них рукой держит грудь другой, изображение деревянных табличек, на которых с одной стороны закреплены женские трусики, с другой стороны закреплен бюстгальтер, в совокупности с использованием слова «разгул», предложения «бесплатный вход, напиток на выбор и два лэп-танца» эксплуатируют женские образы и поддерживает выгоду и интерес к распущенности, сексу.

Согласно информации, содержащейся в Толковом словаре русского языка под редакцией С.И. О, Н.Ю. Ш понятие «разгул» определяется как «ничем не сдерживаемое проявление чего-н. (обычно отрицательного)» и как «безудержное пьянство, кутёж».

Кроме того, при обращении к Словарю русских синонимов и сходных по смыслу выражений Н. А. к понятию «разгул» определяются такие синонимы: пир, шабаш, гульбище, вакханалия, беспутство, сатурналии, оргия, пьянство, разгулье, гульба, попойка, кутеж, дебош, разврат.

Реклама с использованием изображения двух девушек с оголенной нижней частью тела, при этом одна из них рукой держит грудь другой, женских трусиков, бюстгалтера вкупе со словом «разгул» предлагает неопределенному кругу лиц разгуляться без всяких ограничений в стриптиз-баре «Зажигалка».

Следовательно, рассматриваемая реклама содержит адресованное потребителям рекламы предложение раскрыть то, что скрыто от общепринятых норм морали и нравственности, воспринимается потребителями мужского и женского пола как провоцирующая, порождающая смысловую неоднозначность.

Непристойным в указанной рекламе является совокупность слова «разгул», а также сексуальный подтекст, переданный посредством изображения двух девушек с оголенной нижней частью тела, при этом одна из них рукой держит грудь другой, изображений женских трусиков и бюстгалтера, поскольку такое содержание рекламы нарушает такие нормы этики, как благопристойность, нравственность, целомудрие, ассоциируется с интимными желаниями и товарами интимного характера, что позиционирует поведение, противоречащие общепринятым нормам морали и нравственности.

Таким образом, реклама ООО «Гелиос» содержит признаки нарушения части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных части 6 статьи 5 настоящего закона.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, Комиссия Самарского УФАС России возбудила производство по делу № 063/05/5-772/2021 по признакам нарушения рекламного законодательства.

Определением о возбуждении дела № 063/05/5-772/2021 и назначении дела к рассмотрению (исх. № 8051/8 от 06.08.2021г.) ООО «Гелиос» было уведомлено о рассмотрении дела 03.09.2021 г. посредством почтовой связи, что

подтверждается отчетом об отслеживании отправления с идентификатором 44312361085904 и атрибутом «неудачная попытка вручения 13.08.2021», списком внутренних почтовых отправлений № 1 от 10.08.2021 г., чеком ККМ от 10.08.2021 г.

Кроме того, согласно указанного определения о возбуждении дела № 063/05/5-772/2021 и назначении дела к рассмотрению (исх. № 8051/8 от 06.08.2021г.) ООО «Гелиос» необходимо было представить документы и сведения, необходимые для рассмотрения данного дела 03.09.2021 г. посредством видеоконференцсвязи (далее – ВКС).

Никаких пояснений, документов, ходатайств от ООО «Гелиос» в адрес Самарского УФАС России не поступило.

Рассмотрев материалы дела № 063/05/5-772/2021 посредством ВКС в отсутствие ООО «Гелиос» и/или его представителя в связи с необходимостью получения антимонопольным органом дополнительных доказательств, в соответствии с абзацем 2 пункта 38 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922 (далее – Правила), Комиссия Самарского УФАС России определила продлить и отложить рассмотрение дела № 063/05/5-772/2021, назначив его рассмотрение на 05.10.2021 г.

В соответствии с пунктом 31 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, дело рассматривается антимонопольным органом в течение одного месяца со дня вынесения определения о назначении дела к рассмотрению. В исключительных случаях, связанных с необходимостью получения антимонопольным органом дополнительной информации, указанный срок рассмотрения дела может быть продлен антимонопольным органом, но не более чем на 2 месяца. Месячный срок рассмотрения дела № 063/05/5-772/2021 истекал 06.09.2021 г. Учитывая изложенное, в соответствии с пунктом 38 Правил рассмотрения Комиссия Самарского УФАС России определила продлить срок рассмотрения дела № 063/05/5-772/2021 на два месяца.

Определением о продлении срока и об отложении рассмотрения дела № 063/05/5-772/2021 (исх. № 9009/8 от 03.09.2021 г.) ООО «Гелиос» было уведомлено о рассмотрении дела 05.10.2021 г. Согласно указанного определения ООО «Гелиос» необходимо было представить документы и сведения, необходимые для рассмотрения данного дела. Уведомление лица было осуществлено Самарским УФАС России посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с идентификатором 44312361317180 и атрибутом «неудачная попытка вручения 09.09.2021», списком внутренних почтовых отправлений № 1 от 06.08.2021 г., чеком ККМ от 06.09.2021 г.

Ввиду отсутствия информации о надлежащем уведомлении ООО «Гелиос», Самарское УФАС России осуществило запрос сведений в адрес АО «Почта России» и УФПС по Самарской области с целью получения сведений об

организации доставки отправлений для ООО «Гелиос».

В своем ответе УФПС по Самарской области (вх. № 7428-з от 14.09.2021г., № 7457-з от 15.09.2021г., № 7492-з от 16.09.2021г.) представило сведения, что заказное письмо было выдано почтальону в доставку. По адресу г. Самара, Московское шоссе, 4Б расположено двухэтажное офисное здание. На момент доставки организация была закрыта, почтовый ящик отсутствует, заказное письмо и извещение ф.22 возвращено почтальоном в отделение почтовой связи.

В соответствии со ст. 31 Федерального закона № 176-ФЗ «О почтовой связи», доставка почтовых отправлений организациям (предприятиям, учреждениям), размещающимся в многоэтажных зданиях, осуществляется через почтовые шкафы опорных пунктов, устанавливаемые этими организациями на первых этажах здания. Установка и поддержание в исправном состоянии таких шкафов осуществляется адресатами.

Самарское УФАС России осуществило запрос в адрес Межрайонной ИФНС России № 21 по Самарской области (исх. № 9010/8 от 03.09.2021г.) для получения полной (расширенной) выписки из ЕГРЮЛ в отношении ООО «Гелиос». Данные были получены.

Самарское УФАС России осуществило уведомление директора ООО «Гелиос» ... о возбуждении дела по признакам нарушения рекламного законодательства и дате его рассмотрения (исх. № 9671/8 от 23.09.2021г.), что подтверждается списком внутренних почтовых отправлений № 3 от 24.09.2021г., чеком ККМ от 24.09.2021г. Отчет об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 44312361401537 имеет атрибут «Неудачная попытка вручения 27.09.2021».

На основании вышеизложенного, рассмотрев материалы дела № 063/05/5-772/2021, в связи с необходимостью установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в соответствии с третьим абзацем пункта 39, Комиссия Самарского УФАС России определила рассмотрение дела приостановить до установления местонахождения лица.

В связи с необходимостью установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Самарское УФАС России осуществило запрос в адрес Р. О.А., являющейся собственником дома 4Б по Московскому шоссе в г. Самаре обо всех контактных данных юридического лица ООО «Гелиос».

Р. О.А. представила сведения о местонахождении ООО «Гелиос» по адресу:
.....

Кроме того, Самарское УФАС России осуществило запрос в адрес ООО «Батлер», которое является администратором домена второго уровня

russtriptease.ru, указанного на рекламном флаере. Данный запрос был отправлен заказным письмом с почтовым идентификатором 44312361488804, а также на электронную почту web@russtriptease.ru. 23.11.2021 г. в адрес Самарского УФАС России поступил возврат заказного письма.

Так, сведения о получении ООО «Батлер» запроса у Самарского УФАС России отсутствуют.

Рассмотрев материалы дела № 063/05/5-772/2021, в связи с установлением местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в соответствии с шестым абзацем пункта 39 Правил, председатель Комиссии Самарского УФАС России определила производство по делу возобновить, назначив рассмотрение дела на 14.12.2021 г.

Определением о возобновлении производства по делу ООО «Гелиос» было уведомлено о рассмотрении дела 14.12.2021 г. Согласно указанного определения ООО «Гелиос» необходимо было представить документы и сведения, необходимые для рассмотрения данного дела. Уведомление лица было осуществлено Самарским УФАС России посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с идентификатором 80100766849243 и атрибутом «неудачная попытка вручения 27.11.2021», списком внутренних почтовых отправлений № 165 (Партия 80) от 26.11.2021 г., чеком ККМ от 26.11.2021 г.

В назначенный день рассмотрев материалы дела № 063/05/5-772/2021 в отсутствие ООО «Гелиос» и/или его представителя, изучив все ответы по запросам, принимая во внимание материалы с заочного заседания Экспертного совета по применению законодательства о рекламе и защите от недобросовестной конкуренции при Управлении Федеральной антимонопольной службы по Самарской области, Комиссия Самарского УФАС России пришла к следующим выводам.

Самарским УФАС России верно и точно установлено местонахождение лица ООО «Гелиос»: г. Самара, Московское шоссе, д.4Б.

Согласно пункта 1 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 № 61 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица» при разрешении споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица, следует учитывать, что в силу подпункта "в" пункта 1 статьи 5 Федерального закона от 08.08.2001 N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" (далее - Закон) адрес постоянно действующего исполнительного органа юридического лица (в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа юридического лица - иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности) отражается в едином государственном реестре юридических лиц (далее - ЕГРЮЛ) для целей осуществления связи с юридическим лицом.

Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, поступивших по его адресу, указанному в ЕГРЮЛ, а также риск отсутствия по этому адресу своего представителя, и такое юридическое лицо не вправе в отношениях с лицами, добросовестно полагавшимися на данные ЕГРЮЛ об адресе юридического лица, ссылаться на данные, не внесенные в указанный реестр, а также на недостоверность данных, содержащихся в нем (в том числе на ненадлежащее извещение в ходе рассмотрения дела судом, в рамках производства по делу об административном правонарушении и т.п.), за исключением случаев, когда соответствующие данные внесены в ЕГРЮЛ в результате неправомερных действий третьих лиц или иным путем помимо воли юридического лица (пункт 2 статьи 51 Гражданского кодекса Российской Федерации; далее - ГК РФ).

Таким образом, Самарское УФАС России осуществило все действия для надлежащего извещения ООО «Гелиос» в соответствии с законодательством Российской Федерации (отправка заказных писем по адресу юридического лица из ЕГРЮЛ, отправка заказного письма по адресу директора ООО «Гелиос»), поэтому полагает необходимым считать ООО «Гелиос» уведомленным в рамках рассмотрения дела № 063/05/5-772/2021.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «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 поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования - 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация, размещенная ООО «Гелиос» содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц, распространена посредством раздачи флаеров, направлена на привлечение внимания к стриптиз-бару Зажигалка, поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно части 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 соответствии с Письмом ФАС России от 29.04.2013 № АД/17355/13 «О порядке применения части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе» к непристойным образам, сравнениям, выражениям могут быть отнесены такие слова и изображения, которые нарушают общепринятые нормы и принципы поведения в обществе с точки зрения морали и нравственности.

К оскорбительным образам, сравнениям и выражениям - слова и изображения, которые, в том числе, ущемляют человеческое достоинство, принижают значимость отдельных лиц, исторических событий, памятных дат.

Вопрос отнесения изображений, слов и иных образов к оскорбительным носит субъективно-оценочный характер, который основан на восприятии данной информации каждым индивидуумом в отдельности. При этом очевидно, что восприятие одной и той же информации разными людьми может отличаться в зависимости от личностных характеристик субъекта (возраста, образования, воспитания, семейных устоев, места проживания и прочее).

Стоит отметить, что законодательно не установлены понятия «непристойность», «нравственность», критерии разграничения нравственного и безнравственного.

В связи с вышеизложенным в период с 09.08.2021 г. по 10.09.2021 г. в рамках заочного заседания Экспертного совета по применению законодательства о рекламе и защите от недобросовестной конкуренции при Управлении Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Экспертный совет) на повестку было вынесено рассмотрение рекламы, распространяемой в виде флаеров с рекламой стриптиз-бара Зажигалка.

На повестке были задан такой вопрос – считаете ли вы, что данный рекламный образец является непристойным?

В голосовании приняли участие 13 членов Экспертного совета.

В соответствии с поставленным вопросом 10 членов Экспертного совета согласились с утверждением о том, что данная реклама содержит нарушение требований законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно содержит непристойный оскорбительный образ в отношении женщины, 2 члена Экспертного совета указали на отсутствие непристойного оскорбительного образа в рекламе, 1 член Экспертного совета воздержался.

Многие члены Экспертного совета указали на непристойность по отношению к женскому образу:

- «Однозначно, реклама носит вульгарный непристойный характер»;

- «Реклама содержит непристойные, оскорбительные женские образы, может способствовать формированию у потребителей данной рекламы представления как о доступности женщин в данном развлекательном заведении, так и о том, что данный бар предназначен также для женщин с нетрадиционной сексуальной ориентацией»;

- «Полагаю, что подобная реклама может оскорбить сельских жителей, поскольку фраза «Разгул на селе – все на навеселе» может формировать представление о жителях села как о категории граждан, ведущих разгульный, праздный образ жизни, систематически употребляющих спиртные напитки и пребывающих в стабильно неработоспособном состоянии. Реклама имеет признаки недостоверности, поскольку реклама и объект рекламирования размещаются в г. Самара – крупном городском округе, а не в сельском поселении»;

- «Сцена, изображенная на плакате, носит интимный характер, изображает физический контакт, который обычно не афишируется в публичном пространстве (эффект интимности подчеркивается отсутствием части одежды на женщинах и касанием груди). Более того, вызывающим является и то, что близкий физический контакт изображен между женщинами, что в нашем обществе принимается как провоцирующий факт»;

- «Это негативно сказывается на формировании в обществе образа женщины, а также развития такой аддикции, как сексоголизм у мужчин. Считаю, что данная демонстрация направлена на деструктивное воздействие у молодежи и семьи в целом, потому что унижает достоинства женщин и способствует развитию неверности у мужчин»;

- «Изображение нижнего белья (если это не реклама собственно нижнего белья) всегда в сознании русского человека считалось непристойным, неприличным».

По итогам голосования Экспертным советом принято решение признать рекламу Стриптиз бара Зажигалка, распространенную в виде флаеров, содержащих изображение двух девушек с оголенной нижней частью тела, при этом одна из них рукой держит грудь другой, в совокупности с текстом «Разгул на селе – все навеселе», несоответствующей требованиям рекламного законодательства Российской Федерации.

С учетом имеющихся в деле материалов Комиссия Самарского УФАС России приходит к выводу, что использование женских образов с оголенной нижней частью тела, при этом одна из них рукой держит грудь другой, в совокупности с текстом «Разгул на селе – все навеселе» является непристойным и оскорбительным.

Таким образом, Самарское УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях ООО «Гелиос» признаков нарушения части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 6 статьи 5 настоящего закона.

ООО «Гелиос» является рекламодателем, что подтверждается материалами дела, в том числе:

1. Данные мониторинга, проведенного Самарским УФАС России в июне 2021г., с актом фиксации № 1 от 23.06.2021г. и приложением флаеров;

2. Сведения от Администрации Октябрьского внутригородского района г.о. Самара (вх. № 5633-з от 09.07.2021 г.);

3. Сведения от Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 21 по Самарской области (вх. № 7515/ДСП-з от 17.09.2021г.);

4. Сведения от УФПС Самарской области (вх. № 7428-з от 14.09.2021г., вх. № 7492-з от 16.09.2021г.);

5. Сведения от Р. О.А. (вх. № 623/21 от 21.10.2021г.);

6. Служебная записка Самарского УФАС России от 06.08.2021 г.;

7. Определение о возбуждении дела № 063/05/5-772/2021 от 06.08.2021 г.;

8. Протокол голосования в рамках заочного заседания Экспертного совета по применению законодательства о рекламе и защите от недобросовестной конкуренции при Управлении Федеральной антимонопольной службы по Самарской области.

Одной из целей ФЗ «О рекламе» является реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы (статья 1 ФЗ «О рекламе»). Закон направлен на предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Регулирование отношений, возникающих в сфере распространения рекламы, имеет своей целью обеспечение эффективного баланса интересов потребителей рекламы и заказчиков рекламы, рекламопроизводителей и рекламораспространителей.

Пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Комиссия Самарского УФАС России 28.12.2021 г. приняла решение о нарушении требований законодательства РФ о рекламе, а именно ч. 6 ст. 5 ФЗ «О рекламе» в отношении ООО «Гелиос». У Самарского УФАС России отсутствовали сведения о продолжении нарушения ч. 6 ст. 5 ФЗ «О рекламе» в действиях ООО «Гелиос», в связи с чем Комиссия Самарского УФАС России

пришла к выводу об отсутствии оснований для выдачи предписания.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе.

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем 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.

Объектом вменяемого административного правонарушения являются общественные отношения, складывающиеся в процессе распространения рекламы.

Объективная сторона административного правонарушения состоит в нарушении ООО «Гелиос» требований ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы.

Субъектом административного правонарушения является рекламодаделец ООО «Гелиос». В соответствии со статьей 2.10 КоАП РФ юридическое лицо подлежит административной ответственности в случае совершения административного правонарушения.

Субъективная сторона: согласно части 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое 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.

Дата совершения административного правонарушения – 23.06.2021 г. (дата фиксации нарушения Самарским УФАС России при проведении мониторинга).

Место совершения административного правонарушения – г. Самара, ул. Ново-Садовая, на автомобильной дороге в районе дома 160Д (адрес, где выявлено распространение рекламных флаеров).

В адрес ООО «Гелиос» 28.12.2021 г. было направлено определение о возбуждении дела № 063/04/14.3-1200/2021 об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, содержащее дату составления протокола об административном правонарушении – 19.01.2022 г. в 14:00 (исх. № 12558/8 от 28.12.2021г.), что подтверждается списком внутренних почтовых отправок № 1 от 30.12.2021 г., кассовым чеком от 30.12.2021 г.,

отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 44312362264162 и атрибутом «неудачная попытка вручения 04.01.2022».

В назначенную дату и время на составление протокола лицо (ООО «Гелиос») не явилось. Самарское УФАС России полагает надлежащим уведомление лица ввиду всех установленных фактов по местонахождению лица.

В соответствии с частью 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ в случае неявки физического лица, или законного представителя физического лица, или законного представителя юридического лица, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в их отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен, в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела (исх. № 315/8 от 19.01.2022г.) рассмотрение дела было назначено на 28.01.2022 г. посредством видеоконференцсвязи (далее – ВКС).

В назначенную дату и время на рассмотрении дела отсутствовал представитель ООО «Гелиос». Лицо уведомлялось надлежащим образом посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80091368750290 и атрибутом «неудачная попытка вручения 22.02.2022», списком внутренних почтовых отправлений № 205 (Партия 124) от 20.01.2022 г., чеком ККМ от 20.01.2022 г.

Факты совершения правонарушения ООО «Гелиос» подтверждаются протоколом по делу № 063/04/14.3-1200/2021 об административном правонарушении, а также другими материалами дела № 063/05/5-772/2021.

Определяя степень виновности ООО «Гелиос», следует отметить, что ООО «Гелиос» не выполнило установленные действующими нормативными правовыми актами обязанности по соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

Согласно пункту 21 Постановления Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» 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.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения. Они в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

ООО «Гелиос» правонарушение совершено виновно, поскольку лицо, осуществляя действия по распространению рекламы, должно соблюдать требования действующего законодательства Российской Федерации, в том числе о рекламе, но не предприняло все возможные действия по его соблюдению при распространении рекламного флера.

Совершенное ООО «Гелиос» правонарушение посягает на установленные нормативными правовыми актами гарантии на защиту потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку требования законодательства о рекламе, а также установление в части 1 статьи 14.3 КоАП РФ административной ответственности за их нарушение направлены на охрану прав потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку потребители признаются слабой стороной данных отношений, не обладающей специальными познаниями.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ), не установлено.

Частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ установлено, 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

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.

Под созданием угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей следует понимать возникновение таких обстоятельств, которые повлекли бы вредные последствия, если бы не были прерваны обстоятельствами, не зависящими от поведения лица, привлекаемого к административной ответственности. Угроза причинения вреда жизни и здоровью людей предполагает наличие конкретной опасности реального причинения вреда жизни и здоровью людей.

Таким образом, в действиях ИП С. П.Ю. не установлено наличие 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.

На основании статьи 3 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее – ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации») субъекты малого и среднего предпринимательства - это хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными настоящим Федеральным законом, к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям.

В сведениях Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенных в информационно-телекоммуникационной сети Интернет www.rmsp.nalog.ru, имеется информация, что ООО «Гелиос» является микропредприятием с 01.08.2016 г.

Следовательно, ООО «Гелиос» подпадает под вышеуказанные критерии субъекта малого и среднего предпринимательства.

Согласно части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность ООО «Гелиос», в ходе рассмотрения дела не установлены.

При рассмотрении дела учтены нормы части 3 статьи 4.1, статей 4.2 и 4.3 КоАП РФ, при этом установлено наличие обстоятельства, смягчающего ответственность:

- совершение административного правонарушения впервые.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 33 ФЗ «О рекламе», статьями 2.1, 2.2, 2.9, 2.10, 4.1, 4.2, 4.3, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 23.48, 24.5, 29.9, 29.10, 29.11 КоАП РФ, **иков на федеральных телеканалах), размещение наружной рекламы в 19 городах Российской Федерации, а также распространение видеоро**

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать **ООО «Гелиос»** () виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.
2. Применить к **ООО «Гелиос»** () такую меру ответственности как официальное порицание в форме предупреждения за нарушение требований части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела. Постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

На основании статьи 30.3 КоАП жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1. КоАП 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.

В соответствии с пунктом 3 части 1, части 3 статьи 30.1 и статьей 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 дней 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
М.А. Ш.