ИП <...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения по делу № Р-91-18

об административном правонарушении № ТО002/04/14.3-361/2019

21.03.2019г. г. Уфа, ул. Пушкина, д. 95

Я, заместитель руководителя Башкортостанского УФАС России – начальник отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № ТО002/04/14.3-361/2019 возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <...> (<...>) (права и обязанности разъяснены),

УСТАНОВИЛ:

В соответствии со статьей 1 Федерального закона «О рекламе» целями настоящего Федерального закона являются развитие рынков

товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в РФ единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства РФ о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Целью любого закона является защита и охрана определенных общественных интересов. Включение законодателем в цели Федерального закона «О рекламе» предотвращения и пресечения ненадлежащей рекламы, говорит о том, что распространение такой рекламы уже является угрозой общественным интересам, охраняемым данным законом.

Согласно пункту 6.1.1 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы (приложение №1 к приказу ФАС России от 23.07.2015 №649/15) территориальный орган осуществляет контроль за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями законодательства о рекламе.

Реклама: «Загорай и худей! Вертикальный солярий 1 минута – 7 рублей (абонементы в наличии) Все виды массажа: - антицеллюлитный; - ойл-массаж; - медовый массаж; - баночный массаж; Все виды обертывания: - шоколадное; - бандажное; - горячее/холодное. Скрабирование Кедровая бочка Эффективные программы Коррекция фигуры. Подготовьтесь к лету вместе с «Персона lita» с изображением девушки в купальнике, размещенная на окне парикмахерского салона «Персона, рекламодатель – ИП <...> (парикмахерский салон «Персона») г. Уфа, ул. К. Маркса, 65.

25.12.2018г. данная реклама была вынесена на обсуждение Экспертного Совета по применению законодательства РФ о рекламе при Башкортостанском УФАС России на предмет наличия непристойных и оскорбительных образов.

Данная реклама имеет признаки нарушения части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в части того, что:

- 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 со статьей 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных частью 6 статьи 5 указанного закона несет рекламодатель.

23.01.2019 ИП <...> на рассмотрение дела не явилась. Почтовое уведомление, о надлежащем извещении лица, в Управление не вернулось.

Комиссией принято решение о продлении срока рассмотрения дела №Р-91-18; об отложении рассмотрения дела на другую дату.

11.02.2019 ИП <...> на рассмотрение дела не явилась. Почтовое уведомление, о надлежащем извещении лица, в Управление не вернулось.

Комиссией Башкортостанского УФАС России было принято решение: отложить рассмотрение дела на другую дату.

22.02.2019 ИП <...> на рассмотрение дела не явилась. Почтовое уведомление, о надлежащем извещении лица, в Управление не вернулось.

Комиссией Башкортостанского УФАС России было принято решение: отложить рассмотрение дела на другую дату.

11.03.2019 на рассмотрение дела присутствовала ИП <...>

От ИП <...> поступили следующие документы (вх.№3363 от 11.03.2019 г.): копия свидетельства о гос.регистрации права, копия свидетельства о постановке на учет в налоговом органе, копия свидетельства, фотографии, подтверждающие устранение нарушения.

Также от ИП <...> поступили письменные пояснения (вх.№3363 от 11.03.2019г.) согласно которым: «Реклама размещалась по адресу: бульвар Ибрагимова,35. К услугам сторонних организаций по изготовлению и размещению рекламы не обращались. На данный момент реклама заменена».

В ходе рассмотрения дела ИП <…> пояснила, что указанные в рекламе услуги по предоставлению массажа, кедровой бочки в

настоящий момент салон не осуществляет.

Комиссией Башкортостанского УФАС России было принято решение: отложить рассмотрение дела на другую дату.

21.03.2019 года на рассмотрении дела присутствовала ИП <...>.

Комиссией Башкортостанского УФАС России по делу №Р-91-18 было принято решение: признать указанную рекламу ненадлежащей, нарушающей часть 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе»; выдать предписание ИП < . . . > о прекращении нарушения законодательства о рекламе; передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ИП <...>.

Анализ материалов дела показал, что реклама: «Загорай и худей! Вертикальный солярий 1 минута – 7 рублей (абонементы в наличии) Все виды массажа: -антицеллюлитный; - ойл-массаж; - медовый массаж; - баночный массаж; Все виды обертывания: - шоколадное; - бандажное; - горячее/холодное. Скрабирование Кедровая бочка Эффективные программы Коррекция фигуры. Подготовьтесь к лету вместе с «Персона lita» с изображением девушки в купальнике, размещенная на окне парикмахерского салона «Персона, рекламодатель – ИП <...> (парикмахерский салон «Персона») г. Уфа, ул. К. Маркса, 65, нарушает часть 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в части того, что:

- 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 со статьей 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных частью 6 статьи 5 указанного закона несет рекламодатель.

В ходе рассмотрения дела было установлено, что указанная реклама была изготовлена и размещена ИП <...> самостоятельно, без

привлечения сторонних организаций. Нежилое помещение по адресу г.Уфа. ул.Бульвар Ибрагимова, д.35 находится в собственности <...>.

Согласно обращению заявителя (вх.№17663 от 04.12.2018г.): «26 ноября 2018 года по улице бульвар Ибрагиомва 35 обнаружила рекламу непристойного и оскорбительного образа. Женская парикмахерская под названием «Персона lita» (ИП <...>) предлагает готовиться к лету «загорай и худей» и рядом картинка молодой девушки в бикини.

…Почему когда в рекламе идет речь о солярии, массаже и иных видах услуг по коррекции фигуры обязательно присутствует образ молодой девушки в полуобнаженном виде?

Рекламная вывеска находится в свободном обозрении для всех категорий граждан, включая несовершеннолетних… Таким образом, изображение полуобнаженного женского тела является непристойным и оскорбительным для определенной категории граждан».

Членами Комиссии было признано, что в данной рекламе используются непристойные и оскорбительные образы, что данная реклама нарушает общепринятые нормы морали и нравственности, нормы этики, сформировавшиеся в данном регионе, то есть на территории Республики Башкортостан.

Комиссией принято решение выдать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ИП <…> так как на дату вынесения решения, не были представлены документы подтверждающие факт устранения правонарушения.

В соответствии с п.1 ст.3 Закона о рекламе, реклама – 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- адресована неопределенному кругу лиц;

-направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение

на рынке.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 21.03.2019г.

В связи с тем, что нарушение законодательства РФ о рекламе влечет административную ответственность, Управлением, был составлен протокол № ТО002/04/14.3-361/2019 об административном правонарушении по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ в отношении (исх.№6/3241 от 21.03.2019) ИП <...> Заявлено ходатайство о рассмотрении дела 21.03.2019. Ходатайство удовлетворено.

Событие административного правонарушения вменяемое ИП <...>, выражается в распространении ненадлежащей рекламы поскольку в ней нарушены требования части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Объект правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ – отношения в области получения потребителем достоверной рекламы, соответствующей требованиям законодательства РФ о рекламе.

Субъект правонарушения – индивидуальный предприниматель <...> (<...>).

Объективная сторона данного правонарушения состоит в распространении ненадлежащей рекламы, недопустимой с точки зрения законодательства РФ о рекламе.

Субъективная сторона правонарушения характеризуется виной в форме умысла. У ИП <...> **имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.**

Таким образом, состав административного правонарушения имеется.

Место совершения административного правонарушения – Уфа, Республика Башкоротстан.

Время совершения административного правонарушения – 26.11.2018г.

Согласно ч.1 ст.14.3. Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях невыполнение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух до двух с половиной тысяч рублей; на должностных лиц - от четырех до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста до пятисот тысяч руб.

В силу ст.2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

В силу ч.2 ст.4.1 при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В силу ч.1 ст. 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.

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.

На основании статьи 4 Федерального закона от 24 июля 2007 г. № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к категории субъектов 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, крестьянские (фермерские) хозяйства.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства (номер – ИЭ9965-19-1969283 от 21.03.2019г.) ИП <...> относится к категории субъекта малого и среднего предпринимательства – малое предприятие.

В материалах дела отсутствует информация о привлечении ИП <...>, к административной ответственности по статье 14.3 КоАП РФ ранее, что также было отраженно в протоколе об административном правонарушении. Данная реклама распространялась только на территории Республики Башкортостан.

Данное правонарушение не повлекло за собой причинение 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 имущественного ущерба.

Руководствуясь статьями 2.4, 4.1, 4.1.1, ч.1 ст.14.3, 23.48, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать индивидуального предпринимателя <...> (<...>), виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ и подвергнуть административному наказанию в виде **предупреждения.**

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении

может быть обжаловано лицами, указанными в статьях 25.1 - 25.5 КоАП РФ, вынесенное должностным лицом – в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела.

В соответствии с частью 2 статьи 30.1 КоАП РФ в случае, если жалоба на постановление по делу об административном правонарушении поступила в суд или вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, жалобу рассматривает суд.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ 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.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.2 КоАП РФ жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается судье, в орган, должностному лицу, которыми вынесено постановление по делу и которые обязаны в течение трех суток со дня поступления жалобы направить ее со всеми материалами дела в соответствующий суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.2 КоАП РФ жалоба может быть подана непосредственно в суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, уполномоченным ее рассматривать.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя <...>