

<...>

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной службы
по Оренбургской области**

Адрес места нахождения: г.Оренбург, ул.
Краснознаменная, 22

Почтовый адрес: 460046, г.Оренбург, ул. 9 Января, 64

тел. (3532) 78-66-17, факс (3532) 77-80-70

e-mail: to56@fas.gov.ru

№

На №

от

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 056/04/14.3-1215/2020

24» августа 2020 года

г. Оренбург

Исполнитель
Директор
Управление
Федеральной антимонопольной службы
по Оренбургской области <...> (далее по тексту – Должностное лицо),
рассмотрев протокол и материалы дела об административном

административном правонарушении № 056/04/14.3-1215/2020 возбужденного в отношении должностного лица ООО «...» помощника директора по общим вопросам <...> по факту нарушения требований, установленных частью 6 статьей 5 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 18.03.2006 (далее - ФЗ «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

отсутствии <...>, надлежащим образом, уведомленного о времени и месте рассмотрения настоящего дела,

УСТАНОВИЛ:

<...> на рассмотрение дела об административном правонарушении № 056/04/14.3-1215/2020 не явились, Общество извещено надлежащим образом, указанным лицом заявлено ходатайство вх. №7966 от 08.08.2020г. о рассмотрении дела об административном правонарушении в его отсутствие.

В соответствии с частью 2 статьи 25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных частью 3 статьи 28.6 настоящего Кодекса, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

Руководствуясь положениями части 2 статьи 25.1 КоАП РФ, в связи с явленным ходатайством дело об административном правонарушении №056/04/14.3-1215/2020 в отношении <...> рассматривается в его отсутствие.

Проанализировав материалы дела № 056/04/14.3-1215/2020 должностное лицо установило, что в Оренбургское УФАС России поступило обращение <...> (вх.№3616 от 23.04.2020г.) по факту распространения в эфире радиостанции «Love Radio» (96.2 FM Орск) информации рекламного характера услуг «Зебра» с использованием «апикивания» бранных выражений.

Информация транслируемая в эфире радиостанции «Love Radio» в апреле 2020 года содержала информацию (бранные слова заменены

ездочкой): «В зебре роутеры, интернет, телек нахаляву целый месяц и я буду тратить денег, а вокруг вирусы, вирусы, вирусы-*, кризисы, кризисы, кризисы-*, дома я, дома я, посижу-ка дома я, дома с зеброй посижу/ подключайся к зебре прямо сейчас и забирай месяц бесплатно интернета и ТВ в подарок, звони 8 800 222 66 07 сроки проведения акции с 1 марта по 30 апреля 2020 года подробности по телефону 88002226607» .

Установлено, что вышеуказанная информация, подпадает под понятие рекламы в соответствии с частью 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе».

Следовательно, требования Закона о рекламе распространяются на данную рекламную информацию.

Анализ представленных материалов и действующего законодательства показал следующее.

Согласно части 1 статьи 5 Закон о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Часть 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе» устанавливает, 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 спорной рекламе распространяемой в эфире радиостанции использовались «запикивание» бранных выражений, что противоречит требованиям части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Материалами дела № 056/05/5-972/2020 установлено, что рекламодателем рекламного ролика «Зебра-карантин» является <...>.

Материалами Комиссионного дела установлено, что спорный рекламный ролик был изготовлен рекламным агентством < ... > на основании договора возмездного оказания услуг по подготовке и размещению рекламы на радиоканале Радио-Любовь заключенного 30.03.2020г. между ООО «...» и ООО «...», где ООО «...» заказчик, а ООО «...» выступает исполнителем.

Согласно п. 1.1 указанного Договора ООО «...» обязуется оказать

экламные услуги по подготовке и размещению звуковой рекламы ООО «...» на радиоканале «Радио-любовь», согласно медиаплану размещения экламного ролика в радиоэфире.

Согласно п.2.2.2 Договора Исполнитель обязуется представить в письменном виде заявку, в которой необходимо указать текст экламного объявления, а также все пожелания относительно размещения рекламных материалов в радиоэфире.

Установлено, что данная заявка не составлялась, поскольку данный эклик утверждался в условиях пандемии. Согласованием рекламного материала со стороны ООО «...» занималась помощник директора по общим вопросам-<...>, в должностные обязанности которой входит утверждение рекламных роликов на радиоканалах.

Согласно п.2.5 должностной инструкции, помощник директора (<...>) по общим вопросам обеспечивает подготовку, определение содержания, утверждение макета и размещение рекламы на радиоканалах.

Согласно ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 6 ст. 5 ФЗ «О рекламе», ответственность несет экламодаделец.

Согласно п. 5 ст. 3 ФЗ «О рекламе», экламодаделец - изготовитель и продавец товара либо иное определившее объект рекламирования (или) содержание рекламы лицо.

В учете имеющихся в материалах дела № 056/05/5-972/2020 сведений экламодаделем рекламы, распространяемой в эфире радиостанции АДИО-ЛЮБОВЬ» было определено должностное лицо ООО «...», помощник директора по общим вопросам <...>.

После анализа материалов дела, Должностное лицо признало и признано достаточными для возбуждения административного дела в отношении <...> по факту нарушения части 1 статьи 14.3 КоАП РФ за нарушение требований установленных законодательством о рекламе (ч. 6 ст.5).

Место совершения административного правонарушения –эфир радиостанции «Love Radio» (96.2 FM Орск).

Время совершения административного правонарушения – с 30.03.2020 по 01.04.2020г.

Должностным лицом Оренбургского УФАС России 17.08.2020г. был составлен протокол об административном правонарушении.

соответствии с ч.1 ст.4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за административные правонарушения в сфере законодательства Российской Федерации о рекламе равен 1 году со дня совершения административного правонарушения.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлено, что за нарушение законодательства о рекламе (ч.6 ст. 5 ФЗ «О рекламе») 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.

Следовательно, действия <...> влекут наложение административного штрафа от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Согласно 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.

Часть 2 статьи 3.4 КоАП РФ определяет, что предупреждение назначается 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 существенного ущерба.

Административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 -

14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, частями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса (часть 2 статьи 1.1 КоАП РФ).

Должностным лицом установлено, что ООО <...> включено в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, категория – малое предприятие.

Доверяя соблюдение гарантий прав лица, в отношении которого осуществляется производство по делу об административном правонарушении, должностное лицо, рассматривающее дело, приходит к выводу о том, что срок привлечения к административной ответственности не истёк, обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, отягчающие обстоятельства отсутствуют.

При назначении административного штрафа должностным лицом учтены обстоятельства, смягчающие административную ответственность <...>, а именно, на момент рассмотрения настоящего дела нарушение Обществом самостоятельно устранено, к административной ответственности за аналогичное правонарушение Общество не привлекалось.

На основании изложенного, а также учитывая принцип соразмерности, выражающий требования справедливости и предполагающий дифференциацию ответственности в зависимости от тяжести содеянного, должностное лицо считает, что заменой административного штрафа, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ на предупреждение будет реально достигнута цель предупреждения совершения новых правонарушений.

Выводив доказательства на основании ст. 26.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности, оценив конкретные обстоятельства и характер совершения правонарушения, руководствуясь законом и правосознанием, должностное лицо приходит к выводу о том, что правонарушения, за которое ООО «...» привлечено Оренбургским УФАС России к административной ответственности в виде предупреждения на основании статьи 4.1.1 КоАП РФ, не могут быть признаны малозначительными, в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ, исходя из следующего:

в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного

Административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные рассматривать дела об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

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 отношений. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельством, свидетельствующим о малозначительности правонарушения.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии общественной угрозы охраняемым общественным отношениям. В свою очередь угроза охраняемым общественным отношениям подразумевает фактическое причинение вреда в результате противоправных действий, а возможность (угрозу) его причинения.

Административные правонарушения, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, имеют формальный состав, предусматривающий привлечение к административной ответственности независимо от наступления материальных последствий.

Ссылаясь на статью 33 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 года и статьями 23.48, 23.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ), на основании части 5 статьи 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать <...> виновной в совершении административного правонарушения за нарушение требований, установленных частью 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьей 14.3 КоАП РФ.

На основании положений статьи 4.1.1 КоАП РФ административный штраф, предусмотренный частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ заменить на предупреждение.

Установление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления в порядке, предусмотренном ст.30.1, 30.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Исполнитель
И.о. руководителя управления

<...>