

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 074/04/14.3-421/2024

об административном правонарушении

20 марта 2023 года
Ленина, 59

г. Челябинск, пр.

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) <...>, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 074/04/14.3-421/2024, возбужденного в отношении физического лица <...>, по факту распространения в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в социальной сети «ВКонтакте» в сообществе «Едим Вместе. Челябинск» (<https://vk.com/food4fun>) рекламы в виде записи, размещаемой 22.10.2023 в 19:05, о проведении мероприятий в ресторанном комплексе «Палермо», с нарушением части 16 статьи 18.1 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в присутствии <...>., личность удостоверена паспортом,

УСТАНОВИЛ:

Челябинским УФАС России рассмотрено заявление физического лица (от 25.10.2023 вх. № 14200-ИП/23), в части распространения в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в социальной сети «ВКонтакте» в сообществе «Едим Вместе. Челябинск» (<https://vk.com/food4fun>) рекламы в виде записи, размещаемой 22.10.2023 в 19:05, о проведении мероприятий в ресторанном комплексе «Палермо», с признаками нарушения части 16 статьи 18.1 Федерального закона «О рекламе».

Указанная информация размещена по ссылке https://vk.com/wall-65119006_224122.

Челябинским УФАС России направлен запрос ООО «В Контакте» (от 26.10.2023 исх. № СК/14834/23) о представлении необходимых документов и сведений.

Согласно сведениям, представленным ООО «В Контакте», информация по адресу https://vk.com/wall-65119006_224122 размещена пользователем персональной страницы <...>, зарегистрированной под именем <...> с телефонным номером <...>.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, телефонный номер <...> входит в ресурс нумерации оператора связи ООО «Тинькофф Мобайл».

ООО «Тинькофф Мобайл» представлены пояснения, в соответствии с которыми телефонный номер <...> выделен физическому лицу <...>

Челябинским УФАС России направлен запрос ИП Т<...> (от 26.10.2023 исх. № СК/14835/23) о представлении необходимых документов и сведений, ответ на который последней представлены пояснения об отсутствии факта заказа рекламы

в сообществе «Едим Вместе. Челябинск», а также договорных отношений с указанным сообществом.

ИП Т<...> представлены пояснения, согласно которым хозяйствующим субъектом ресторанного комплекса «Палермо» является ИП Б<...> ИП Т<...> за размещением рекламы не обращалась, поручений не давала, оплату за указанные услуги не производила. Сообщество «Едим Вместе» ИП Т<...> неизвестно. Владелец персональной страницы, который разместил данную рекламу, а также физическое лицо, являющимся абонентом по номеру <...> неизвестно.

Согласно пояснениям ИП Б<...> для размещения, оплаты рекламы в сообщество «Едим Вместе» не обращался, поручений не давал. О наличии рекламы в указанном сообществе узнал от ИП Т<...>, к этому моменту реклама удалена.

<...> запрошенные неоднократно документы и сведения не представлены, ходатайства не поступали.

Согласно части 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», под рекламой понимается 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.

В соответствии с частью 2 статьи 3 Федерального закона «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 (пункт 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке и закрепить его образ в памяти потребителя.

Согласно части 16 статьи 18.1 Федерального закона «О рекламе» реклама, распространяемая в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», за исключением рекламы, размещенной в телепрограммах и телепередачах, радиопрограммах и радиопередачах, распространяемых в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», должна содержать пометку «реклама», а также указание на рекламодателя такой рекламы и (или) сайт, страницу сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», содержащие информацию о рекламодателе такой рекламы.

Соответственно, размещение любой рекламы в сети «Интернет» должно

сопровождаться пометкой «реклама». При этом следует отметить, что использование иной пометки для указания на рекламный характер информации в сети «Интернет» не предусмотрено данной нормой.

Так, 22.10.2023 в 19:05 в сообществе «Едим Вместе. Челябинск» в социальной сети «ВКонтакте» размещалась информация следующего содержания: «Красиво, вкусно и очень весело провести - НОВОГОДНИЙ корпоратив, можно - в ресторанном комплексе Ресторан «Палермо». Для наших гостей здесь - всё самое лучшее: чудесная, новогодняя атмосфера, весёлая, зажигательная программа, сюрпризы и подарки, от нашего заведения и невероятно вкусный, праздничный стол! Бронируйте лучшие даты - уже сейчас! Не упустите эту прекрасную возможность - подвести итоги года, сплотить сотрудников, весело провести время с друзьями и зарядиться положительной энергией на весь последующий 2024 год! Стоимость участия - 4500 рублей с человека. Ресторан «Palermo» 8(982) 347 77 57 <https://palermo174.ru/> ул. Игуменка, 86 Ресторан «Палермо» <https://vk.com/restoranpalermo>», с прикрепленным изображением, включающим текст содержания: «ПАЛЕРМО ресторан 15.12-30.12 Праздничное банкетное меню Яркая развлекательная программа Сюрпризы, подарки от ресторана Инфо & Бронь: 8 (982) 347-77-57 Цены от 4500Р ул. Игуменка, 86».

Размещаемая информация является рекламой, поскольку отвечает всем квалифицирующим признакам рекламы:

- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания;
- направлена на формирование или поддержание интереса к объекту рекламирования и его продвижение на рынке.

Объектом рекламирования является ресторан «Палермо» в г. Челябинске, а также проводимые им мероприятия.

Местом размещения рекламы является сообщество «Едим Вместе. Челябинск» в социальной сети «ВКонтакте», являющимся открытым, вступить в которое может любой желающий.

Согласно Правилам пользования группой «Едим вместе. Челябинск», размещенным в данном сообществе, целью сообщества является публикация субъективных мнений подписчиков группы о ресторанах Челябинска, а так же о любых других заведениях общепита в России и за ее пределами.

Рассматриваемая информация размещена от имени сообщества «Едим вместе. Челябинск», возможность комментирования которой отсутствует, равно как пометка отнесения информации к рекламе.

Необходимо отметить, что в иных записях сообщества «Едим вместе. Челябинск» присутствует привязка на лицо, оставившее отзыв, или указание об анонимности пользователя.

Поскольку рассматриваемая информация является рекламой, соответственно к

ней применены нормы Федерального закона «О рекламе», в том числе часть 16 статьи 18.1 указанного закона.

Таким образом, реклама следующего содержания: «Красиво, вкусно и очень весело провести - НОВОГОДНИЙ корпоратив, можно - в ресторанном комплексе Ресторан «Палермо». Для наших гостей здесь - всё самое лучшее: чудесная, новогодняя атмосфера, весёлая, зажигательная программа, сюрпризы и подарки, от нашего заведения и невероятно вкусный, праздничный стол! Бронируйте лучшие даты - уже сейчас! Не упустите эту прекрасную возможность - подвести итоги года, сплотить сотрудников, весело провести время с друзьями и зарядиться положительной энергией на весь последующий 2024 год! Стоимость участия - 4500 рублей с человека. Ресторан «Palermo» 8(982) 347 77 57 <https://palermo174.ru/> ул. Игуменка, 86 Ресторан «Палермо» <https://vk.com/restoranpalermo>», с прикрепленным изображением, включающим текст содержания: «ПАЛЕРМО ресторан 15.12-30.12 Праздничное банкетное меню Яркая развлекательная программа Сюрпризы, подарки от ресторана Инфо & Бронь: 8 (982) 347-77-57 Цены от 4500Р ул. Игуменка, 86», размещаемая в сообществе «Едим Вместе. Челябинск» в социальной сети «ВКонтакте», содержит нарушение части 16 статьи 18.1 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии со статьей 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных частью 16 статьи 18.1 Федерального закона «О рекламе», несет рекламораспространитель.

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

Рекламораспространителем является физическое лицо <...>, как лицо, осуществившее распространение рекламы.

Согласно пояснениям ИП Б<...>, реклама в настоящее время удалена. Специалистами Челябинского УФАС России осуществлен переход в социальную сеть «ВКонтакте» в сообщество «Едим Вместе. Челябинск», в котором данная реклама о проведении мероприятий в ресторанном комплексе «Палермо», размещенная 22.10.2023, отсутствует.

Рассмотрев материалы дела № 074/04/14.3-421/2024 об административном правонарушении, должностное лицо Челябинского УФАС России приходит к следующим выводам.

<...>направлено Уведомление о составлении протокола (от 30.01.2024 исх. № 07/1282/24), а также запрошены документы и сведения, ответ на которое не поступил.

Протокол по делу № 074/04/14.3-421/2024 об административном правонарушении составлен 27 февраля 2024 года.

На рассмотрение дела № 074/04/14.3-421/2024 об административном

правонарушении присутствовал <...>

Ответственность за нарушение части 16 статьи 18.1 Федерального закона «О рекламе» установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства 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.

Объектом правонарушений по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ являются общественные отношения, связанные с осуществлением государственной политики в сфере рекламной деятельности.

Объективная сторона правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, выражена в нарушении <...> части 16 статьи 18.1 Федерального закона «О рекламе».

Субъектом правонарушения является <...>, являющийся рекламодателем данной рекламы.

В соответствии с частью 1 статьи 1.5. КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Вина <...> выразилась в ненадлежащем исполнении обязанности по соблюдению требований рекламного законодательства при распространении рекламы в социальной сети «ВКонтакте» в сообществе «Едим Вместе. Челябинск» (<https://vk.com/food4fun>) в виде записи, размещаемой 22.10.2023 в 19:05, о проведении мероприятий в ресторанном комплексе «Палермо» с отсутствием пометки «реклама» и указания на рекламодача такой рекламы и (или) сайт, страницу сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», содержащие информацию о рекламодателе такой рекламы, что свидетельствует о нарушении части 16 статьи 18.1 Федерального закона «О рекламе».

С субъективной стороны рассматриваемый состав административного правонарушения характеризуется умышленной формой вины, т.е. лицо сознавало противоправный характер своего действия, предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий (прямой умысел) или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично (косвенный умысел).

Из материалов рекламного дела и дела об административном правонарушении следует, что <...> не предприняты достаточные меры для недопущения нарушения рекламного законодательства, по сути, <...> уклонился от обязанности по контролю за соответствием рассматриваемой рекламы требованиям рекламного законодательства.

В связи с чем, обстоятельств, как исключających возможность соблюдения <...> требований рекламного законодательства, так и свидетельствующих о принятии всех зависящих от него мер по соблюдению требований рекламного законодательства, не усматривается.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих <...> надлежащему соблюдению требований части 16 статьи 18.1 Федерального закона «О рекламе», не выявлено.

Таким образом, у <...> отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно – для соблюдения требований части 16 статьи 18.1 Федерального закона «О рекламе».

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

При таких обстоятельствах <...> признается виновным в совершении административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Таким образом, в действиях <...>, являющегося рекламодателем рекламы следующего содержания: «Красиво, вкусно и очень весело провести - НОВОГОДНИЙ корпоратив, можно - в ресторанном комплексе Ресторан «Палермо». Для наших гостей здесь - всё самое лучшее: чудесная, новогодняя атмосфера, весёлая, зажигательная программа, сюрпризы и подарки, от нашего заведения и невероятно вкусный, праздничный стол! Бронируйте лучшие даты - уже сейчас! Не упустите эту прекрасную возможность - подвести итоги года, сплотить сотрудников, весело провести время с друзьями и зарядиться положительной энергией на весь последующий 2024 год! Стоимость участия - 4500 рублей с человека. Ресторан «Palermo» 8(982) 347 77 57 <https://palermo174.ru/> ул. Игуменка, 86 Ресторан «Палермо» <https://vk.com/restoranpalermo>», с прикрепленным изображением, включающим текст содержания: «ПАЛЕРМО ресторан 15.12-30.12 Праздничное банкетное меню Яркая развлекательная программа Сюрпризы, подарки от ресторана Инфо & Бронь: 8 (982) 347-77-57 Цены от 4500Р ул. Игуменка, 86», содержится состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения: Челябинская обл., г. Челябинск.

Время совершения административного правонарушения: 22 октября 2023 года.

Факт совершения административного правонарушения <...> подтверждается протоколом по делу № 074/04/14.3-421/2024 об административном правонарушении, а также другими материалами дела.

Распространение ненадлежащей рекламы также установлено решением Комиссии Челябинского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по делу № 074/05/18.1-2723/2023 (НМ/1211/24 от 29.01.2024), в котором указано допущенное нарушение.

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет один год со дня совершения административного правонарушения (часть 1 статьи 4.5 КоАП РФ).

Распространение рекламы осуществлялось <...> 22 октября 2023 года.

Таким образом, срок давности привлечения <...> к административной ответственности за данное нарушение истекает 22 октября 2024 года.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения должностное лицо, уполномоченное решить дело об административном правонарушении, может освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Пунктом 18 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» (далее — Постановление № 10) разъяснено, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

По юридической конструкции правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, образует формальный состав. В связи с этим существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий в результате допущенного правонарушения, а в неисполнении <...> своих обязанностей, предусмотренных требованиями Федерального закона «О рекламе», что посягает на установленный порядок в области распространения рекламы.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния (пункт 18.1 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях»).

Доказательств того, что совершенное <...> правонарушение относится к категории малозначительных и является исключительным случаем, при рассмотрении дела об административном правонарушении не представлено.

С учетом характера совершенного <...> административного правонарушения, должностное лицо Челябинское УФАС России считает, что основания для признания деяния малозначительным по статье 2.9 КоАП РФ и освобождении от административной ответственности отсутствуют.

Деяние, являющееся составом административного правонарушения, не содержит иных составов административных правонарушений.

При решении вопроса о виде и размере административного наказания учитывается характер совершенного административного правонарушения, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В действиях <...> установлено обстоятельство, смягчающее административную ответственность - добровольное прекращение противоправного поведения лицом,

совершившим административное правонарушение (пункт 2 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ).

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Согласно статье 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Из этого следует, что основополагающим принципом, закрепленным статьей 3.1 КоАП РФ, является применение мер административной ответственности в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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

Таким образом, положение о возможности замены штрафа на предупреждение за впервые совершенное административное правонарушение может быть применено по статьям 14.3, 14.3.1, 14.38, 19.31 КоАП РФ в случае, если дело об административном правонарушении было возбуждено по итогам проведения контрольного (надзорного) мероприятия с взаимодействием с контролируемым лицом, проверки, в ходе которых было установлено соответствующее нарушение законодательства о рекламе.

В случае, если дело об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена статьями 14.3, 14.3.1, 14.38, 19.31 КоАП РФ, возбуждено антимонопольным органом без проведения контрольных (надзорных) мероприятий, проверки, часть 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ не подлежит применению.

С учетом изложенных обстоятельств, должностное лицо Челябинского УФАС России считает необходимым назначить <...> наказание в виде административного штрафа в размере — 2 000 (двух тысяч) рублей.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.
2. Применить к <...> административное наказание в виде административного

штрафа за нарушение требований части 1 статьи 14.3 КоАП РФ в размере 2 000 (двух тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Сумма штрафа должна быть перечислена в доход федерального бюджета по следующим реквизитам: КБК 16111601141010003140, ОКТМО 75701000 на счет федерального казначейства: УФК по Челябинской области (Челябинское УФАС России), банк получателя: Отделение Челябинск, г. Челябинск, БИК 017501500, номер счета банка получателя средств, корреспондентского счета (банковского счета, входящего в состав единого казначейства счета) 40102810645370000062, р/с 03100643000000016900, ИНН 7453045147, КПП 745301001, **УИН** <...>

При оплате штрафа в платежном документе обязательно указывать УИН <...>

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа <...> предлагается направить в Челябинское УФАС России копии платежных документов.

В силу части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

Согласно части 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Частью 3 статьи 30.1. и частью 1 статьи 30.3. КоАП РФ предусмотрено, что постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд общей юрисдикции в течение 10 суток 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.