

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения по делу № 043/04/14.3-1109/2021

об административном правонарушении

«03» февраля 2022 г.

г. Киров

<...>, рассмотрев протокол № 043/04/14.3-1109/2021 от 21.12.2021 г., составленный <...> в отношении должностного лица <...>, в связи с нарушением части 10.1 статьи 5 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),

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Кировского УФАС России по делу № 043/05/5-453/2021 (резюлютивная часть решения оглашена 21 июля 2021 года; в полном объеме решение изготовлено 03 августа 2021 года) признана ненадлежащей реклама о проведении зрелищных мероприятий: [https:// <...>.html](https://<...>.html) о проведении в Вятской Филармонии мужского шоу «Дамские угодники», распространенная на сайте средства массовой информации сетевого издания «Вятка-на-Сети», поскольку она противоречит требованиям части 10.1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Решением установлено, что ООО «Вятка-на-сети» является рекламодателем вышеуказанной рекламной информации по смыслу Федерального закона «О рекламе» и несет ответственность за нарушение части 10.1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Нарушение заключается в следующем.

В Кировское УФАС России из Управления Роскомнадзора по Кировской области письмом от 22.03.2021 были направлены материалы о проведении планового систематического наблюдения в отношении средства массовой информации – сетевого издания «Вятка-на-Сети», в ходе которого выявлен факт размещения на сайте средства массовой информации сетевого издания «Вятка-на-Сети» в том числе информации: [https:// <...>.html](https://<...>.html) о проведении в Вятской Филармонии мужского шоу «Дамские угодники», без знака информационной продукции.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального 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.

В силу пункта 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», объект рекламирования - это 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.

Вышеуказанная информация о проведении зрелищного мероприятия [https:// <...>.html](https://<...>.html) о проведении в Вятской Филармонии мужского шоу «Дамские угодники» содержит все юридически значимые признаки рекламы, а именно:

- распространена на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»;

- адресована неопределенному кругу лиц, т.е. тем лицам, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования;

- направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования: зрелищным мероприятиям, формированию интереса к ним у потребителей.

В соответствии с ч. 10.1 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» не допускается размещение рекламы информационной продукции, подлежащей классификации в соответствии с требованиями Федерального закона от 29 декабря 2010 года № 436-ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию» (далее - Федеральный закон «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию»), без указания категории данной информационной продукции.

Под информационной продукцией согласно статье 2 Федерального закона «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию» понимаются предназначенные для оборота на территории Российской Федерации продукция средств массовой информации, печатная продукция, аудиовизуальная продукция на любых видах носителей, программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ) и базы данных, а также информация, распространяемая посредством зрелищных мероприятий, посредством информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети «Интернет», и сетей подвижной радиотелефонной связи.

В силу пункта 12 статьи 2 Федерального закона «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию» под оборотом информационной продукции понимается предоставление и (или) распространение информационной продукции, включая ее продажу (в том числе распространение по подписке), аренду, прокат, раздачу, выдачу из фондов общедоступных библиотек, публичный показ, публичное исполнение (в том числе посредством зрелищных мероприятий), распространение посредством эфирного или кабельного вещания, информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети «Интернет», и сетей подвижной радиотелефонной связи.

Соответственно, информация, размещаемая на сайтах в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», подпадает под понятие информационной

продукции.

В соответствии с пунктом 3 статьи 2 Федерального закона «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию» под зрелищным мероприятием понимается демонстрация информационной продукции в месте, доступном для детей, и в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, в том числе посредством проведения театрально-зрелищных, культурно-просветительных и зрелищно-развлекательных мероприятий.

Согласно пункту 6 части 4 статьи 10 Федерального закона «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию» оборот информационной продукции, содержащей информацию, предусмотренную статьей 5 данного закона, без знака информационной продукции не допускается, за исключением информации, распространяемой посредством информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети «Интернет», кроме сетевых изданий.

Таким образом, возрастной классификации подлежит сайт в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», который является сетевым изданием, то есть который в силу статьи 2 Закона Российской Федерации от 27.12.1991 № 2124-1 «О средствах массовой информации» зарегистрирован в качестве средства массовой информации.

Согласно выписке из реестра наименований зарегистрированных средств массовой информации «Вятка-на-сети» является действующим СМИ (сетевым изданием).

Рекламируемое развлекательное мероприятие может быть адресовано разной возрастной категории. В связи с этим, в рекламе информационной продукции, подлежащей квалификации в соответствии с требованиями Федерального закона «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию», знак возрастного ограничения должен присутствовать на каждом информационном сообщении конкретного развлекательного мероприятия.

Кроме того, принимается во внимание протокол заседания Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Управлении Федеральной антимонопольной службы по Кировской области от 09.06.2021 г.

Одним из вопросов повестки, рассмотренных в ходе заседания Экспертного совета был вопрос о том является ли рекламой информация следующего содержания: [https:// <...>.html](https://<...>.html) о проведении в Вятской Филармонии мужского шоу «Дамские угодники».

Информацию о проведении зрелищного мероприятия: [https:// <...>.html](https://<...>.html) о проведении в Вятской Филармонии мужского шоу «Дамские угодники» члены Экспертного совета единогласно определили, как рекламу, поскольку мероприятие очень подробно и красочно расписано: «нечто большее, чем стриптиз под зажигательную музыку», «искусство завораживать и обольщать», «самое мужское шоу», это вызывает желание у определенной категории населения посетить указанное шоу. Объектом рекламирования, по мнению членов Экспертного совета, является шоу «Дамские угодники».

В состав Экспертного Совета при Кировском УФАС России входят представители органов местного самоуправления, научных организаций, общественных организаций, экспертов и специалистов в области лингвистики, психологии, журналистики, соответственно, в рассматриваемом случае их мнение принимается комиссией в качестве надлежащего доказательства при решении вопроса об отнесении к рекламе информации [https:// <...>.html](https://<...>.html) о проведении в Вятской Филармонии мужского шоу «Дамские угодники».

Таким образом, установлено, что рекламная информация о проведении зрелищного мероприятия: [https:// <...>.html](https://<...>.html) о проведении в Вятской Филармонии мужского шоу «Дамские угодники» размещена на сайте сетевого издания СМИ «Вятка-на-сети» и не содержит указания на категорию информационной продукции, соответственно, нарушают ч. 10.1 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований законодательства РФ о рекламе по ч. 10.1 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Под рекламораспространителем в соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» понимается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из имеющихся в материалах дела документов, рекламораспространителем спорной рекламы является ООО «Вятка-на-сети».

Таким образом, действия ООО «Вятка-на-сети» по распространению на сайте средства массовой информации сетевого издания «Вятка-на-Сети» информации о проведении зрелищного мероприятия [https:// <...>.html](https://<...>.html) о проведении в Вятской Филармонии мужского шоу «Дамские угодники», нарушает требования части 10.1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Указанный факт нарушения законодательства РФ о рекламе в полном объеме подтверждается имеющимися материалами и решением по делу № 043/05/5-453/2021.

В соответствии со ст. 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Событием является установленный факт нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выразившийся в распространении на сайте средства массовой информации сетевого издания «Вятка-на-Сети» информации о

проведении зрелищного мероприятия [https:// <...>.html](https://<...>.html) о проведении в Вятской Филармонии мужского шоу «Дамские угодники», подлежащей классификации в соответствии с требованиями Федерального закона «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию», без указания категории данной информационной продукции, что является нарушением части 10.1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

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

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц, <...> является лицом, имеющим право без доверенности действовать от имени юридического лица (ООО «Вятка-на-сети»). Следовательно, <...> является руководителем ООО «Вятка-на-сети», на данное лицо возложена обязанность по соблюдению норм действующего законодательства Российской Федерации, в том числе законодательства о рекламе.

Уведомлением о составлении протокола <...> уведомлялся о дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении – 21.12.2021 в 14 часов 10 минут.

О дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении <...> уведомлен надлежащим образом.

21.12.2021 должностным лицом Кировского УФАС России <...> в отношении должностного лица <...> составлен протокол № 043/04/14.3-1109/2021 об административном правонарушении.

На составление протокола об административном правонарушении <...> не явился, представителя не направил, ходатайств не заявлял.

Определением от 21.12.2021 о назначении времени и места рассмотрения дела № 043/04/14.3-1109/2021 об административном правонарушении от 21.12.2021 <...> уведомлялся о дате, времени и месте рассмотрения протокола об административном правонарушении – 03.02.2022 в 14 часов 15 минут.

О дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении <...> уведомлен надлежащим образом.

На рассмотрение протокола об административном правонарушении <...> не явился, представителя не направил, ходатайств не заявлял.

Письмом от 17.12.2021 <...> <...> в материалы дела представлена письменная позиция, заключающаяся в следующем.

Все рассматриваемые страницы портала «Вятка-на-сети» на момент публикации информации содержали знаки информационной продукции. В верхней части каждой из страниц портала имеется информационный знак «18+». Детальные

страницы с новостями имеют единый целостный дизайн, информационный знак «18+» виден всем читателям. Страницы, на которых размещена рассматриваемая реклама, не посещались лицами младше 18 лет, следовательно, каких-либо общественных опасных последствий не наступило. В случае установления события административного правонарушения ООО «Вятка-на-сети» просит освободить Общество от административной ответственности в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения в соответствии с положениями статьи 2.9 КоАП РФ либо заменить административный штраф на предупреждение в соответствии с положениями статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Согласно информации, содержащейся в материалах о проведении планового систематического наблюдения в отношении средства массовой информации – сетевого издания «Вятка-на-сети», направленных в адрес Кировского УФАС России Управлением Роскомнадзора по Кировской области письмом от 22.03.2021, на странице в рекламе зрелищного мероприятия: [https:// <...>.html](https://<...>.html) на дату 18.03.2021 отсутствовали знаки информационной продукции «18+». Доказательств иного в материалы дела не представлено.

Довод <...> о том, что страницы, на которых размещена рассматриваемая реклама, не посещались лицами младше 18 лет, следовательно, каких-либо общественных опасных последствий не наступило, не имеет правового значения в силу следующих обстоятельств.

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 совершенного правонарушения, а в пренебрежительном отношении к исполнению своих публично-правовых обязанностей к формальным требованиям публичного права.

Отсутствие вредных последствий не имеет значения для наступления ответственности за завершенное правонарушение, поскольку по своему правовому характеру оно является формальным.

Таким образом, имеющиеся в материалах дела документы и сведения свидетельствуют о том, что на странице с рассматриваемой рекламой, подлежащей классификации в соответствии с требованиями Федерального закона «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию», отсутствует знак информационной продукции «18+», в нарушение требований части 10.1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

<...>, изучив материалы административного дела, находит вину <...> в совершении административного правонарушения установленной и доказанной.

Факт совершения правонарушения <...> подтверждается:

- решением Комиссии Кировского УФАС России от 21.07.2021 г. по делу № 043/05/5-453/2021;
- материалами административного дела № 043/04/14.3-1109/2021;
- протоколом об административном правонарушении № 043/04/14.3-1109/2021 от

21.12.2021 г.

Оценивая собранные по делу доказательства, должностное лицо Кировского УФАС России находит, что действия <...> правильно квалифицированы по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Оценивая собранные по делу доказательства, исполняющий обязанности руководителя Кировского УФАС России находит, что действия <...> правильно квалифицированы по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания должностное лицо Кировского УФАС России учитывает характер совершенного административного правонарушения, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Согласно части 1 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Время совершения административного правонарушения: 18.03.2021 (дата фиксации рассматриваемой рекламы).

Место совершения административного правонарушения: территория распространения рассматриваемой рекламы зрелищного мероприятия – Российская Федерация.

Субъектом административного правонарушения является должностное лицо <...>.

Объектом административного правонарушения являются общественные отношения в области рекламы.

Объективной стороной административного правонарушения являются действия по распространению 18.03.2021 на сайте средства массовой информации сетевого издания «Вятка-на-Сети» рекламы зрелищного мероприятия: [https:// <...>.html](https://<...>.html) о проведении в Вятской Филармонии мужского шоу «Дамские угодники», подлежащей классификации в соответствии с требованиями Федерального закона «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию», в нарушение требований части 10.1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Субъективная сторона при совершении административного правонарушения характеризуется виной субъекта в форме неосторожности, поскольку <...> не предвидел возможности наступления вредных последствий, хотя должен был и мог их предвидеть. <...> не предпринял достаточных мер со своей стороны по пресечению и недопущению противоправных действий, посягающих на принципы законности, добропорядочности, разумности, справедливости, хотя такая возможность у него имелаась. Каких-либо доказательств, свидетельствующих о принятии должностным лицом <...> мер по недопущению нарушения законодательства и невозможности его предотвращения представлено не было.

Неустранимых сомнений в виновности привлекаемого лица не выявлено.

Установлено, что в данном случае у должностного лица <...> имелась возможность для соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. Виновность должностного лица <...> выразилась в том, что он не предпринял необходимых мер по соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе, хотя такая возможность у него имелась.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение предусмотренных законодательством требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, совершенные действия по распространению 18.03.2021 на сайте средства массовой информации сетевого издания «Вятка-на-Сети» рекламы зрелищного мероприятия: [https:// <...>.html](https://<...>.html) о проведении в Вятской Филармонии мужского шоу «Дамские угодники», подлежащей классификации в соответствии с требованиями Федерального закона «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию», в нарушение требований части 10.1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» содержат состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрено частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ, смягчающие вину обстоятельства должностным лицом не установлены.

В соответствии со статьей 4.3 КоАП РФ, отягчающие вину обстоятельства должностным лицом не установлены.

Оснований для прекращения производства по делу не имеется.

Рассматриваемое правонарушение не может быть признано малозначительным. Как разъяснил Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 18 Постановления от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», 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. Пленум Верховного Суда Российской Федерации в п. 21 Постановления от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ» указал, что 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.

В рассматриваемом случае состав административного правонарушения является формальным, следовательно, правонарушение является общественно-опасным с момента его совершения, независимо от наступления каких-либо последствий. При этом сама общественная опасность выражается в пренебрежительном отношении к исполнению публично-правовых обязанностей и соблюдению требований действующего рекламного законодательства.

Основанием для освобождения от ответственности могут служить обстоятельства, вызванные объективно непреодолимыми либо непредвиденными препятствиями, находящимися вне контроля лица, при соблюдении той степени добросовестности, которая требовалась от него в целях соблюдения законодательно установленных требований. Однако доказательств наличия указанных обстоятельств в материалы дела не представлено.

С учетом конкретных обстоятельств дела, учитывая характер и степень общественной опасности совершенного правонарушения, которая выразилась в пренебрежительном отношении к исполнению публично – правовых обязанностей в сфере рекламного законодательства, основания для освобождения должностного лица <...> от административной ответственности ввиду малозначительности в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

В соответствии с 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 КоАП РФ или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 настоящей статьи.

В соответствии с ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

Поскольку согласно информации, размещенной на сайте <https://rmsp.nalog.ru/>, ООО «Вятка-на-сети» на момент вынесения настоящего постановления включено в Реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, и правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, совершено им впервые, с учетом отсутствия оснований, установленных ч. 2 ст. 4.1.1 КоАП РФ, имеются основания для применения к должностному лицу <...> меры ответственности в виде предупреждения.

Руководствуясь статьями 3, 5, 33, 38 Федерального закона «О рекламе», статьями 2.1, 2.4, 3.4, 4.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к должностному лицу <...> меру ответственности в виде предупреждения.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса РФ 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.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со ст. 30.1, 30.2, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу, либо в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.