

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 74-14.3 ч.1/2015  
об административном правонарушении

26 ноября 2015 года

г. Челябинск

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области, <...>, рассмотрев материалы административного дела № 74-14.3 ч.1/2015, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Элит» (ИНН 7455004234, ОГРН 1117455002763, юридический адрес: 455021, г. Магнитогорск, пр. Ленина, д. 137, офис 10) (далее – ООО «Элит») по факту размещения в городе Магнитогорске на рекламных конструкциях по адресам: ул. Завенягина, в районе ТЦ «Каскад», конструкция 1, сторона А и пр. Ленина, д. 152, через проезжую часть, сторона А, ненадлежащей рекламы мужского массажного спа-салона «Элит» с нарушением требования части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

в отсутствие представителя ООО «Элит», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела и заявившего ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие

в присутствии специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России <...>,

исследовав материалы дела,

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) из Администрации города Магнитогорска 02 февраля 2015 года поступило заявление Общественной палаты города Магнитогорска о размещении в городе Магнитогорске наружной рекламы спа-салонов, содержащей непристойные образы. Заявитель указал, что выявлено несколько мест, где размещена ненадлежащая реклама, и просит принять меры по прекращению распространения указанной рекламы на улицах города Магнитогорска.

Среди фактов распространения такой рекламы в обращении указана реклама мужского массажного спа-салона «Элит», размещенная с использованием рекламной конструкции по адресу: г. Магнитогорск, ул. Завенягина, д. 6А. К обращению приложены фотоматериалы с рекламой.

В рекламе содержатся сведения: «Элит. Для тех кто живет со вкусом.

Круглосуточно... Мужской массажный SPA-салон +18» и присутствует изображение девушки, рядом с которым содержатся изображения банковских карт, таких как «VISA», «MAESTRO», «MASTERCARD», «UNION».

По данным Администрации города Магнитогорска на запрос Челябинского УФАС России, владельцем рекламной конструкции является общество с ограниченной ответственностью «РекАрт» (далее – ООО «РекАрт»).

Челябинским УФАС России по данному факту возбуждено дело по признакам нарушения части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе». К участию в рассмотрении дела привлечено ООО «РекАрт», владелец рекламной конструкции и ООО «Элит».

ООО «РекАрт» в материалы дела представило договор об оказании рекламных услуг от 13 января 2012 года № 12/12, заключенный с ООО «Элит», приложения № 15 и № 16 к договору, акты № 11 от 31 января 2015 года, № 50 от 28 февраля 2015 года, № 107 от 31 марта 2015 года, фотографию конструкции с рекламой.

Из представленных документов следует, что ООО «РекАрт» в период с 01.01.2015 по 28.02.2015, 01.03.2015 по 30.04.2015 оказало ООО «Элит» услуги по размещению рекламной информации на рекламных конструкциях по адресам:

г. Магнитогорск, ул. Завенягина, в районе ТЦ «Каскад» к.13, конструкция 1 сторона А;

г. Магнитогорск, пр. Ленина, 152 через проезжую часть, к.97, сторона А.

На представленном ООО «РекАрт» фотоматериале усматривается, что в рекламе присутствуют те же сведения и изображение, что и на фотоматериале заявителя. При этом в нижней части рекламного поля дополнительно указаны сведения: «www.элит-спа.рф».

Из письменных объяснений ООО «РекАрт» следует, что макет рекламы поступил от представителя ООО «Элит» по электронной почте в готовом виде. При получении данного макета и в связи с отсутствием специальных знаний и навыков у сотрудников ООО «РекАрт» характер ненадлежащей рекламы выявлен не был.

Специалистами Челябинского УФАС России проведен осмотр указанного в рекламе Интернет-сайта [www.элит-спа.рф](http://www.элит-спа.рф), в результате которого выявлено, что на данном сайте присутствуют сведения: «Элит. Эротический массаж. Салон эротического массажа». В разделе «Услуги» содержится информация об оказании мастерами спа-салона «Элит» услуг по эротическому массажу с использованием полуобнаженных женских образов.

Согласно части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в рекламе не допускается использование бранных слов, непристойных и оскорбительных образов, сравнений и выражений.

Спа-салон «Элит» индивидуализируется как заведение, предоставляющее услуги по эротическому массажу, о чем свидетельствует информация, размещенная в сети «Интернет» на указанном в рекламе сайте [www.элит-спа.рф](http://www.элит-спа.рф).

Специфика рекламируемых услуг мужского массажного спа-салона «Элит»,

использование изображения девушки в облике, привлекающем к услугам спа-салона, указание сведений «18+», адреса Интернет-сайта [www.элит-спа.рф](http://www.элит-спа.рф), содержащего изображения полуобнаженных женских образов, распространение рекламы в публичном месте, доступном для неограниченного круга лиц, в том числе несовершеннолетних, в совокупности указывают на непристойность данной рекламы.

Важным обстоятельством является тот факт, что способ распространения рекламы, для которой использована рекламная конструкция, ограничивает потенциального потребителя рекламы в возможности ее игнорировать.

Нормы Федерального закона «О рекламе», запрещающие использование непристойных образов, также направлены на защиту в том числе несовершеннолетних детей от негативного воздействия на их нравственное развитие со стороны публично распространяемой рекламы специфических услуг, предназначенных для возрастной категории старше несовершеннолетнего возраста (после 18 лет).

Услуги, рекламируемые с использованием женского образа в совокупности с информацией о сайте [www.элит-спа.рф](http://www.элит-спа.рф), доступ к которому не ограничен, в том числе для несовершеннолетних лиц, не могут быть отнесены к услугам, которые предназначены для лиц различной возрастной категории. Кроме того, размещение рекламной информации с указанием вида услуг интимного характера не является нормой для основного количества различных социальных групп населения (несовершеннолетнее население, люди пожилого возраста и т.д.).

Также реклама мужского массажного спа-салона «Элит» была рассмотрена на Экспертном совете при Челябинском УФАС России (далее – Экспертный совет).

По результатам голосования члены Экспертного совета большинством голосов приняли решение признать рекламу мужского спа-салона «Элит» непристойной.

Челябинским УФАС России принимается во внимание и тот факт, что реклама вызывает возмущение со стороны общественности города Магнитогорска, требующей прекращения распространения подобной рекламы. Об этом свидетельствует заявление общественной палаты города Магнитогорска, поступившее в антимонопольный орган, содержащее требование о принятии мер по очищению проспектов и улиц от «наглядной агитации», вызывающей справедливый протест у горожан.

Данная рекламная информация не содержит исключительно женский образ с указанием на характер предоставляемых услуг, а информирует о возможности ознакомиться с дополнительной информацией на интернет-источнике, делает акцент на возрастную категорию, устанавливает возможность безналичной системы оплаты, что в совокупности воспринимается как реклама интимных услуг.

Таким образом, указанная реклама является непристойной для общественности и отдельных социальных категорий населения города Магнитогорска.

С учетом общественного мнения и результатов Экспертного совета, Челябинское УФАС России признает рекламу мужского массажного спа-салона «Элит», в которой использован женский образ, ссылка на Интернет-сайт [www.элит-спа.рф](http://www.элит-спа.рф),

указание на возрастную категорию, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Распространение ненадлежащей рекламы также установлено решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 09 июля 2015 года

На основании части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

Согласно пункту 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем указанной рекламы следует признать ООО «Элит», заключившее договор от 13.01.2012 № 12/12 с ООО «РекАрт» на размещение рекламы.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятьсот рублей; должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста до пятисот тысяч рублей.

30 сентября 2015 года должностным лицом Челябинского УФАС России составлен протокол об административном правонарушении и возбуждено дело об административном правонарушении в отношении ООО «Элит» по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Поводом к возбуждению административного дела послужило непосредственное обнаружение должностным лицом Челябинского УФАС России достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Статья 1.5. КоАП РФ устанавливает, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Согласно пункту 16.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 2 июня 2004 года № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» в отличие от физических лиц в отношении юридических лиц КоАП РФ формы вины (статья 2.2 КоАП РФ) не выделяет. Следовательно, в

отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ).

Вина ООО «Элит» выразилась в необеспечении выполнения требований законодательства о рекламе при размещении рекламы, в которой присутствуют сведения: «Элит. Для тех кто живет со вкусом. Круглосуточно... Мужской массажный SPA-салон +18... www.элит-спа.рф» и использован женский образ, в результате чего допущено нарушение требований части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Факт размещения ненадлежащей рекламы установлен Челябинским УФАС России 02 февраля 2015 года при поступлении из Администрации города Магнитогорска заявления Общественной палаты города Магнитогорска.

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 5 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда РФ от 8.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» рассматривая дела о привлечении лиц к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе, суды должны учитывать, что срок давности привлечения к административной ответственности начинает течь с момента совершения такого правонарушения, а не с момента принятия антимонопольным органом решения о нарушении законодательства о рекламе.

Установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ годичный срок давности для привлечения ООО «Элит» к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП истекает 02 февраля 2016 года, в связи с чем, привлечение ООО «Элит» к административной ответственности осуществляется в пределах срока давности.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих надлежащему соблюдению ООО «Элит» требований законодательства РФ о рекламе, Челябинским УФАС России не выявлено.

У ООО «Элит» отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно – для соблюдения требований части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе». Однако ООО «Элит» не приняло необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

При таких обстоятельствах ООО «Элит» признается виновным в совершении административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, исключающих вину ООО «Элит» в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

От ООО «Элит» при рассмотрении административного дела поступили письменные возражения, в которых указано, что фотоматериалы с рекламой,

представленные Общественной палатой города Магнитогорска не содержат сведений об Интернет-сайте [www.элит-спа.рф](http://www.элит-спа.рф), а фотоматериалы с рекламой, представленные ООО «РекАрт», с указанием Интернет-сайта [www.элит-спа.рф](http://www.элит-спа.рф) не позволяют установить период, когда была произведена фотосъемка. ООО «Элит» считает, что в рамках административного дела может быть рассмотрен только факт размещения ненадлежащей рекламы по состоянию на 02.02.2015, не содержащей сведений о Интернет-сайте [www.элит-спа.рф](http://www.элит-спа.рф).

Доводы ООО «Элит» антимонопольным органом не принимаются, поскольку договор № 12/12 от 13 января 2012 года, заключенный между ООО «Элит» и рекламодателем ООО «РекАрт», адресная программа, приложения к договору № 12/12 от 13 января 2012 года, акты выполненных работ, представленные ООО «РекАрт» прямо свидетельствуют о размещении рекламы ООО «Элит» в периоды с 01.12.2014 по 31.12.2014, 01.01.2015 по 28.02.2015, 01.03.2015 по 30.04.2015.

Заявление Общественной палаты города Магнитогорска зарегистрировано Администрацией города Магнитогорска под входящим номером от 29 декабря 2014 года, обращение Администрации города Магнитогорска в антимонопольный орган содержит исходящую дату 28 января 2015 года, в Челябинское УФАС России обращение Администрации города Магнитогорска поступило 02 февраля 2015 года. От ООО «РекАрт» фотоматериал конструкции с рекламой, содержащей сведения об Интернет-сайте [www.элит-спа.рф](http://www.элит-спа.рф) поступил 23 марта 2015 года на запрошенные определением Челябинского УФАС России вхд. № 3208 от 02.03.2015 сведения, при этом в определении было указано, что реклама размещена в г. Магнитогорске по адресу: ул. Завенягина, д. 6 А в январе 2015 года.

Представителем ООО «Элит» по определению Челябинского УФАС России исх. № 7010/08 от 29.04.2015 в материалы дела также представлена заверенная копия макета рекламы спа-салона «Элит», аналогичная по своему содержанию фотоматериалу ООО «РекАрт», в котором присутствует ссылка на Интернет-сайт [www.элит-спа.рф](http://www.элит-спа.рф), в связи с чем, антимонопольный орган приходит к выводу о размещении спорной рекламы (с указанием сайта) в соответствии с адресной программой, являющейся приложением № 15, 16 к договору № 12/12 от 13.01.2012.

Ранее постановлением Челябинского УФАС России от 03.10.2014 по делу № 83-2014 ООО «Элит» было привлечено к административной ответственности по части 1 статьи 14.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в связи с нарушением требований части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе». Указанное постановление ООО «Элит» обжаловало в Арбитражный суд Челябинской области. Решением Арбитражного суда Челябинской области от 16 апреля 2015 года заявленные требования ООО «Элит» удовлетворены частично, размер административного штрафа снижен со 100 000 до 10 000 рублей, решение суда вступило в законную силу 21 июля 2015 года (постановление 18 ААС №18АП-7390/2014).

Пунктом 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ в качестве обстоятельства, отягчающего административную ответственность, предусмотрено повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек предусмотренный статьей 4.6 КоАП РФ срок.

В соответствии со статьей 4.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

Повторное однородное административное правонарушение ООО «Элит» совершило в феврале 2015 года до вступления 21 июля 2015 года в законную силу постановления Челябинского УФАС России от 03.10.2014 по делу № 83-2014 о привлечении ООО «Элит» к административной ответственности в размере штрафа 10 000 рублей по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в связи с чем, обстоятельств отягчающих административную ответственность не установлено.

С учетом изложенного, принимая во внимание прекращение распространения ненадлежащей рекламы, ООО «Элит» может быть назначено минимальное наказание, предусмотренное санкцией части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а именно – административный штраф в размере ста тысяч рублей.

Руководствуясь статьями 4.1, 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

#### ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Элит» (ИНН 7455004234, ОГРН 1117455002763, юридический адрес: 455021, г. Магнитогорск, пр. Ленина, д. 137, офис 10) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к ООО «Элит» административное наказание в виде административного штрафа за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в размере **100 000 (ста 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 16111626000016000140, ОКТМО 75701000 на счет органа федерального казначейства: УФК по Челябинской области (для Челябинского УФАС России), отделение Челябинск, БИК 047501001, р/с 40101810400000010801, ИНН 7453045147, КПП 745301001.

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.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Арбитражный 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.

После уплаты штрафа копии документов, свидетельствующих об уплате административного штрафа, просим представить в Челябинское УФАС России по факсу (351) 263-18-39 либо по адресу г. Челябинск, пр. Ленина, д. 59, каб. 325.

Постановление объявлено 26 ноября 2015 года в отсутствие представителя ООО «Элит».