

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 87-14.3 ч.1/16

об административном правонарушении

26 октября 2016 года

г. Челябинск

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России), <...> рассмотрев материалы административного дела № 87-14.3 ч.1/16, возбужденного в отношении <...>

– <...> по факту распространения 20 февраля 2016 года на Интернет-сайте www.vip-soblazn.ru ненадлежащей рекламы салона «VIP-Soblazn» (Соблазн) с непристойными образами, 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 <...>, надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела и не заявившего ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие,

в присутствии:

представителя <...> - <...> по доверенности № 74 3095663 от 23.09.2016,

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

исследовав материалы дела, разъяснив представителю лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, права, а именно: знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы и иные процессуальные права и обязанности, предусмотренные Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со статьей 51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом,

УСТАНОВИЛА:

В рамках осуществления государственного контроля за соблюдением законодательства о рекламе Челябинским УФАС России выявлены факты размещения в сети Интернет рекламы алкогольной продукции, табака.

На Интернет-сайте www.vip-soblazn.ru 20 февраля 2016 года размещена реклама алкогольной продукции, сигарет и кальяна. Кроме того, в рекламе присутствуют изображения мужских и женских образов.

Факт размещения рекламы подтверждается актом осмотра № 22 от 20 февраля 2016 года, составленным специалистами Челябинского УФАС России.

В целях установления рекламодателя рекламы Челябинским УФАС России направлен запрос регистратору доменного имени ООО «Регистратор Доменов», на который поступил ответ о том, что доменное имя [vip-soblazn.ru](http://www.vip-soblazn.ru) оформлено на юридическое лицо – ООО «Босс-М» (454008, г. Челябинск, ул. Кирова, д. 19, офис 1302). Доменное имя зарегистрировано 15.01.2007.

ООО «Босс-М» в объяснениях указало, что общество заключило договор № 12 от 01.10.2015 аренды доменного имени [vip-soblazn.ru](http://www.vip-soblazn.ru) с правом его выкупа с <...> и 01.10.2015 передало домен <...> по акту приема-передачи.

ООО «Босс-М» представило письменные объяснения <...> вх. 4679 от 12.04.2016, в которых указано, что в спа-салоне «VIP-Soblazn» алкогольная и табачная продукция не реализуется. Размещение сведений об алкогольной и табачной продукции на Интернет-ресурсе допущено <...> самовольно в рамках договора на оказание услуг по созданию и продвижению сайта www.vip-soblazn.ru от 27.10.2016 года, заключенного с <...> В настоящее время информация об алкогольной и табачной продукции удалена с Интернет-сайта. Фотоматериалы с использованием мужских и женских образов, размещенные на сайте, взяты с официальных выставок и не нарушают рекламное законодательство.

<...> представил в антимонопольный орган письменные объяснения вх. № 6517 от 20.05.2016, в которых указал, что планировал открыть СПА-салон с коммерческим обозначением «VIP-Soblazn» для чего заключил договор субаренды помещения по адресу: г. Челябинск, ул. Кирова, д. 139 с ООО «Приват». Затем 07.10.2015 он заключил с ООО «Босс-М» договор аренды домена [vip-soblazn.ru](http://www.vip-soblazn.ru) с правом выкупа, в рамках которого по акту приема-передачи получил пароль и логин для доступа. Также им заключен договор с <...> на оказание услуг по созданию и продвижению сайта www.vip-soblazn.ru и 27.10.2016 года выдал ему техническое задание. Согласно техническому заданию <...> обязан разработать сайт с учетом дизайнера и наполнения подобных сайтов. <...> также указал, что в начале ноября 2015 года заболел и не мог осуществлять деятельность, в связи с чем <...> фактически к работе не приступил. Информация на сайте www.vip-soblazn.ru не изменялась, по чьему заказу была распространена реклама неизвестно. После получения определения антимонопольного органа он потребовал, чтобы <...> удалил изображения с сайта, что последний и сделал.

<...> в письменных объяснениях вх. № 6516 от 20.05.2016 указал, что заключил с <...> договор на услуги по созданию и продвижению сайта www.vip-soblazn.ru. Никакой работы по этому договору не осуществлял, информацию не добавлял, так как <...> заболел и без него он ничего не мог делать. По требованию <...> удалил изображения с сайта.

Челябинским УФАС России установлено следующее.

На Интернет-сайте 20 февраля 2016 года www.vip-soblazn.ru в скрипт-слайдере и на баннере размещена визуальная информация с использованием женских и мужских образов без одежды, присутствует указание на организацию с коммерческим обозначением «VIP-Soblazn» (Соблазн).

Факт размещения указанной рекламы подтверждается актом осмотра № 22 от 20 февраля 2016 года и скрин-шотами Интернет-сайта www.vip-soblazn.ru.

Домен www.vip-soblazn.ru зарегистрирован 15.01.2007. С указанной даты администратором домена являлось ООО «Босс-М», что подтверждается письмом ООО «Регистратор доменов» вх. № 1944 от 18.02.2016.

01.10.2015 между ООО «Босс-М» и гр. Савельевым В.Н. заключен договор № 12 аренды домена с выкупом (далее – договор). Согласно пункту 3 акта приема-передачи домена от 01 октября 2015 года (приложение № 1 к договору аренды домена с выкупом № 12 от 01.10.2015) Арендодатель передал, а Арендатор принял логины и пароли для доступа к администрированию домена. В силу пункта 4 указанного акта приема-передачи обязательства Арендодателя по передаче логинов и паролей Арендатору признаются сторонами выполненными.

В соответствии с пунктом 2.2. договора домен считается переданным Арендатору с момента подписания сторонами настоящего договора и акта приема-передачи. Из пункта 4.3. договора следует, что создание сайта на домене vip-soblazn.ru, изменения содержания сайта производятся Арендатором самостоятельно. В силу подпункта «д» пункта 2.1. договора за размещение аудио-, видео, текстовой и прочей информации, нарушающей требования действующего законодательства Арендатор несет полную индивидуальную ответственность.

Таким образом, с 01.10.2015 доступ к Интернет-ресурсу www.vip-soblazn.ru осуществлял <...>, следовательно, и наполнение его информацией. В связи с чем, именно <...> должен был осуществлять контроль за соответствием размещенной информации требованиям законодательства.

Согласно письму ФАС России от 28.08.2015 N АК/45828/15 «О рекламе в сети «Интернет» в отдельных случаях, когда размещаемая на сайте информация направлена не столько на информирование потребителя об ассортименте товаров или деятельности компании, сколько на привлечение внимания к конкретному товару и его выделение среди однородных товаров (например, всплывающий баннер), такая информация может быть признана рекламой.

Информация, размещенная на Интернет-сайте www.vip-soblazn.ru является рекламой, поскольку направлена на формирование и поддержание интереса к организации с коммерческим обозначением «VIP-Soblazn», её продвижение на рынке спа-салонов.

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

Слово «непристойный» в соответствии с Толковым словарем русского языка С.И.Ожегова означает «неприличный, бесстыдный». Слово «Бесстыдный» согласно вышеуказанному словарю означает противоречащий общественной морали, непристойный». «Неприличный» - противоречащий правилам приличия. «Приличие» - правило поведения, благопристойность.

Следовательно, к непристойным образам, могут быть отнесены такие изображения, которые нарушают общепринятые модели и принципы поведения в обществе с точки зрения морали и нравственности.

В общепринятых общественных отношениях (социуме) не принято открыто демонстрировать людей без одежды.

Согласно статье 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.

Обычаям делового оборота в сфере рекламы соответствует использование в ней образов людей в одежде.

В данном случае реклама услуг салона «VIP-Soblazn» доступна неопределенному кругу лиц, для которых показ образов людей без одежды в открытых источниках не является нормой, так как не соответствует общественной морали.

Таким образом, используемые в рекламе салона «VIP-Soblazn» образы людей являются непристойными.

Использование фотоматериалов «закрытых» фотовыставок и иных мероприятий не свидетельствует о безусловной возможности размещения их в рекламе, доступной неопределенному кругу лиц, и не исключает нарушения рекламного законодательства.

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

В силу пункта 5 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» рекламоделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем рекламы с использованием образов обнаженных женщин, обнаженных женщины и мужчины, размещенной на Интернет-сайте www.vip-soblazn.ru следует признать <...> по следующим основаниям.

В соответствии с пунктом 1.2 договора от 07 октября 2015 года между <...>, Исполнитель обязуется разработать, изменить текстовую, графическую информацию и фото на сайте в целях его продвижения.

Согласно техническому заданию на создании, поддержание, изменение и продвижение сайта www.vip-soblazn.ru от 27 октября 2015 года, <...> поручил <...> разместить фотографии, аналогичные фотографиям международной выставки «The Best of Nudes» Владимира Архипова, а также фотографиям, размещенным на Интернет-ресурсах других спа-салонов. В техническом задании приведены примеры фотоизображения.

Таким образом, лицом, определившим содержание рекламы с использованием непристойных образов является <...>

Доказательств размещения и распространения рекламы в интересах иного лица от <...>, не поступило.

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 25 мая 2016 года.

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.

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

Материалами дела установлено, что <...> ввиду отсутствия объективно непреодолимых препятствий, имел реальную возможность не размещать

на Интернет-сайте 20 февраля 2016 года www.vip-soblazn.ru рекламу с использованием непристойных образов, однако им не были приняты соответствующие меры, что доказывает факт наличия у <...> вины в совершении вменяемого ему нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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).

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 начинается течь с момента совершения такого правонарушения, а не с момента принятия антимонопольным органом решения о нарушении законодательства о рекламе.

Актом осмотра № № 22 от 20 февраля 2016 года, составленным специалистами Челябинского УФАС России зафиксировано нарушение рекламного законодательства 20 февраля 2016 года.

Таким образом, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ годичный срок давности для привлечения <...> к административной ответственности в связи с размещением рассматриваемой рекламы истекает 20 февраля 2017 года, в связи с чем, привлечение <...> к административной ответственности осуществляется в пределах срока давности.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих надлежащему соблюдению <...> требований законодательства РФ о рекламе, Челябинским УФАС России не выявлено.

У <...> 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 <...> не принял необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

При таких обстоятельствах <...> признается виновным в совершении административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, исключающих вину <...> в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

С учетом изложенного, принимая во внимание привлечение <...> административной ответственности за нарушение рекламного законодательства впервые, ему может быть назначено минимальное наказание, предусмотренное санкцией части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а именно – административный штраф в размере двух тысяч рублей.

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

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать <...> (_____

_____)

виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к <...> административное наказание в виде административного штрафа за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в размере **2 000 (две тысячи) 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 октября 2016 года в присутствии представителя <...>.