

Постановление

по делу № **03-07/24-2017**

об административном правонарушении

«13» марта 2017 года

г. Йошкар-Ола

Заместитель руководителя — начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл, рассмотрев протокол от 17 февраля 2017 года и материалы дела об административном правонарушении № 03-07/24-2017, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «А» по факту нарушения части 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выразившегося в распространении ненадлежащей рекламы в журнале «Женский клуб Марий Эл» №5 (66), сентябрь 2016 года на странице 42 следующего содержания: «Дублин Ирландский паб Поздние завтраки Бизнес-обед от 60 руб. Фитнес-меню Банкеты от 900 руб. Летняя терраса Кальян Акция каждый день! ул. Воинов-Интернационалистов, д. 24б, тел. 922-122 vk.com/dublin1» (решение Комиссии Марийского УФАС России от 15.12.2016 по делу №03-21/65-2016), ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП), в отсутствие представителя общества,

Установила:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) в ходе мониторинга средств массовой информации обнаружена реклама, содержащая признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Так, на странице 42 рекламно-информационного журнала для женщин «Женский клуб Марий Эл» №5 (66), сентябрь 2016 г. обнаружена реклама следующего содержания: «Дублин Ирландский паб Поздние завтраки Бизнес-обед от 60 руб. Фитнес-меню Банкеты от 900 руб. Летняя терраса Кальян Акция каждый день! ул. Воинов-Интернационалистов, д. 24б, тел. 922-122 vk.com/dublin1», содержащая признаки нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) по следующим основаниям.

По результатам мониторинга антимонопольным органом возбуждено дело №03-21/65-2016 по факту распространения рекламы, содержащей признаки нарушения пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе.

Решением Комиссии Марийского УФАС России от 15.12.2016 по делу №03-21/65-2016 рассматриваемая реклама признана ненадлежащей, поскольку нарушает

требования пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе.

В адрес лица, привлекаемого к административной ответственности, 03.02.2017 исх. №03-07/847 направлено уведомление о составлении протокола с указанием даты, времени и места составления протокола, а также телеграммы от 14.02.2017 №115, №119.

Протокол об административном правонарушении №03-07/24-2017 от 17.02.2017 составлен специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России в соответствии со статьями 28.2, 28.3 КоАП РФ в отсутствие представителя ООО «А». Обществом заявлено письменное ходатайство от 16.02.2017 исх. №б/н (вх. №1474) о составлении протокола в отсутствие представителя.

Копия протокола №03-07/24-2017 от 17.02.2017 направлена по юридическому адресу общества исх. №03-07/1305.

Определением от 02.03.2017 рассмотрение дела об административном правонарушении №03-07/24-2017 отложено в связи с необходимостью надлежащего извещения лица. Копия определения исх. №03-07/1642 направлена по юридическому адресу ООО «А» заказным письмом с уведомлением.

ООО «А» заявлено письменное ходатайство от 09.03.2017 исх. №б/н (вх. №2590) о рассмотрении дела №03-07/24-2017 в отсутствие представителя общества.

Таким образом, на момент рассмотрения дела №03-07/24-2017 ООО «А» было надлежащим образом извещено о дате, времени и месте рассмотрения.

Протоколом установлено следующее.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) в ходе мониторинга средств массовой информации обнаружена реклама, содержащая признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Так, на странице 42 рекламно-информационного журнала для женщин «Женский клуб Марий Эл» №5 (66), сентябрь 2016 г. обнаружена реклама следующего содержания: «Дублин Ирландский паб Поздние завтраки Бизнес-обед от 60 руб. Фитнес-меню Банкеты от 900 руб. Летняя терраса Кальян Акция каждый день! ул. Воинов-Интернационалистов, д. 246, тел. 922-122 vk.com/dublin1», содержащая признаки нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) по следующим основаниям.

По результатам мониторинга антимонопольным органом возбуждено дело №03-21/65-2016 по факту распространения рекламы, содержащей признаки нарушения пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе.

Решением Комиссии Марийского УФАС России от 15.12.2016 по делу №03-21/65-2016 рассматриваемая реклама признана ненадлежащей по следующим основаниям.

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. 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 (статья 3 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. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Рассматриваемая информация о ирландском пабе «Дублин» является рекламой, поскольку она распространена в информационном издании и направлена на привлечение внимания как к ирландскому пабу «Дублин», так и к услугам, которые предлагаются потребителям: поздние завтраки, бизнес-обед, фитнес-меню, банкеты, кальян.

Таким образом, спорная реклама способствует формированию и поддержанию интереса как к ирландскому пабу «Дублин», так и к его услугам, а также продвижению их на рынке.

Одной из целей Закона о рекламе является предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы (статья 1 Закона о рекламе).

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе не допускается реклама: табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

В спорной рекламе одним из объектов рекламирования является кальян, рекламирование которого не допускается Законом о рекламе.

Таким образом, спорная реклама нарушает пункт 8 статьи 7 Закона о рекламе.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Между ИП М. и ООО «А» заключен договор от 26.07.2016 на оказание рекламно-

информационных услуг.

В соответствии с пунктом 1.1. указанного договора ИП М. обязуется разместить рекламно-информационные материалы ООО «А» в ежемесячном бесплатном рекламно-информационном журнале «Женский клуб Марий Эл», а общество обязуется оплатить ИП М. услуги по размещению материала.

Во исполнение договора от 26.07.2016 на оказание рекламно-информационных услуг ООО «А» обязуется предоставить рекламно-информационные материалы для размещения их в издании с соблюдением всех требований действующего законодательства Российской Федерации. Общество гарантирует и несет ответственность за достоверность сведений, содержащихся в материалах (пункт 2.1. договора от 26.07.2016).

Пунктами 3.1., 3.2., 3.3. указанного договора предусмотрено, что предприниматель обязуется разместить рекламно-информационные материалы в сроки и объеме, согласованные с ООО «А», представить на утверждение обществу оригинал-макет рекламно-информационных материалов до начала тиражирования.

Об исполнении указанного договора свидетельствуют представленные платежные документы: платежное поручение от 09.09.2016 №145, акт от 12.09.2016 №***, счет от 26.08.2016 №***, соглашение о зачете от 12.09.2016 между ООО «А» и ООО «Ф».

Рекламораспространителем спорной рекламы является ИП М., рекламодателем – ООО «А».

В соответствии с пунктами 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе несут рекламодатель и рекламораспространитель.

Ответственность за данное административное правонарушение предусмотрена частью 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ.

В соответствии с частью 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем запрета [рекламы](#) табака, табачной продукции, табачных изделий или курительных принадлежностей влечет наложение административного штрафа на юридических лиц от ста пятидесяти тысяч до шестисот тысяч рублей.

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

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Одним из обстоятельств, подлежащих выяснению по делу об административном правонарушении, является виновность лица в совершении административного правонарушения (статья 26.1 КоАП РФ).

В силу части 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Юридическое лицо может быть признано невиновным в совершении административного правонарушения, если представит доказательства того, что им были предприняты все необходимые и достаточные меры для предотвращения правонарушения.

Антимонопольным органом установлено, что ООО «А» при должной внимательности и осмотрительности при размещении рекламы могло предвидеть последствия - возможность нарушения законодательства о рекламе, имело возможность выполнить возложенную на него обязанность, и предотвратить совершение административного правонарушения, но не предприняло всех зависящих от него мер по соблюдению действующего законодательства о рекламе.

Таким образом, вина ООО «А» в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе установлена.

Следовательно, распространение ООО «А» спорной рекламы кальяна в журнале «Женский клуб Марий Эл» №5 (66), сентябрь 2016 года образует состав правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения: Республика Марий Эл.

Время совершения административного правонарушения: 09.09.2016 – дата выхода журнала «Женский клуб Марий Эл» №5 (66), сентябрь 2016 г.

Состав административного правонарушения, совершённого ООО «А» и предусмотренного частью 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ, образуют:

Объект административного правонарушения - установленный порядок производства, размещения и распространения рекламы.

Объективная сторона - действия ООО «А», направленные на доведение рекламы до потребителей с нарушением пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе.

Субъектом правонарушения является ООО «А».

Субъективная сторона - виновное совершение административного правонарушения, так как у ООО «А» имелась возможность соблюдения законодательства о рекламе, но им не были приняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

Таким образом, имеется состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ.

При рассмотрении дела №03-07/24-2017 об административном правонарушении должностным лицом Марийского УФАС России был исследован вопрос малозначительности совершенного правонарушения.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Как разъяснил Верховный Суд Российской Федерации в пункте 21 постановления Пленума от 24.03.2005 №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» 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. При этом такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения.

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Таким образом, административные органы обязаны установить не только формальное сходство содеянного с признаками того или иного административного правонарушения, но и решить вопрос о социальной опасности деяния.

Действия ООО «А» содержат нарушение законодательства о рекламе и свидетельствуют о пренебрежительном отношении общества к исполнению своих обязанностей по соблюдению норм в сфере законодательства о рекламе.

Совершенное ООО «А» правонарушение посягает на установленные нормативными правовыми актами гарантии на защиту потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку требования законодательства о рекламе, а также установление в части 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ административной ответственности за их нарушение направлены на охрану прав потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку потребители признаются слабой стороной данных отношений, не обладающей специальными познаниями.

В данном случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не только в пренебрежительном отношении рекламодателя к исполнению своих обязанностей в сфере соблюдения законодательства о рекламе, но и в пренебрежительном отношении к здоровью граждан Российской Федерации. Несоответствие спорной рекламы требованиям законодательства нарушает права и законные интересы потребителей на получение надлежащей и достоверной информации.

Таким образом, оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя, должностное лицо Марийского УФАС России пришло к выводу о том, что совершенное ООО «А» правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с чем, отсутствуют основания для признания его малозначительным.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ), не установлено.

Ответственность за нарушение требований пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе предусмотрена частью 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ.

По смыслу части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В соответствии с частью 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](#) КоАП РФ 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](#) КоАП РФ.

В силу части 2 статьи 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.

Согласно сведениям, содержащимся на сайте Федеральной налоговой службы <https://rmsp.nalog.ru> в разделе «Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства» ООО «А» является субъектом малого предпринимательства.

Сведения о том, что ООО «А» ранее привлекалось за совершение аналогичного правонарушения, в материалах дела об административном правонарушении отсутствуют. Аналогично отсутствует документально подтвержденная информация о возникновении 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 при совершении рассматриваемого правонарушения, о наличии материального ущерба.

В соответствии со статьей 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании

физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

Предупреждение является официальным предостережением лица о недопустимости противоправного поведения. Вынесение предупреждения является профилактической мерой, которая призвана побудить правонарушителя к добровольному исполнению нарушенной им же обязанности, способствовать выполнению им правовых обязанностей. Вместе с тем применение этой меры, как и других административных санкций, влечет для правонарушителя неблагоприятные правовые последствия. Субъект ответственности в течение года считается лицом, привлекавшимся к административной ответственности.

Должностное лицо Марийского УФАС России, оценив представленные доказательства в их совокупности, принимает во внимание вышеизложенные конкретные обстоятельства совершения административного правонарушения, отсутствие отягчающих ответственность обстоятельств и считает, что для достижения целей административного наказания, установленных частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ ООО «А» достаточно такой меры административного наказания как предупреждение.

Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 2.10, 3.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, ч. 4 ст. 14.3.1, 23.48, ч. 1 ст. 29.9, 29.10 КоАП РФ, статьями 25, 33, 38 Закона о рекламе

постановила:

Привлечь общество с ограниченной ответственностью «А» к административной ответственности по части 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ и назначить ему наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частью 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП 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.