

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания
по делу № 033/04/14.3-416/2022 об административном правонарушении

22 августа 2022 года

г. Владимир

Я, заместитель руководителя Владимирского УФАС России «...», рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 033/04/14.3-416/2022, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ) в отношении ИП Е. («...»),

УСТАНОВИЛА:

Владимирским УФАС России возбуждено дело об административном правонарушении № 033/04/14.3-416/2022 в отношении ИП Е., по факту нарушения требований ч.6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ИП Е. надлежащим образом уведомлен о дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении (уведомление от 22 июня 2022г. №02/3019-ктп).

Протокол об административном правонарушении от 12.07.2022, составлен в отсутствие ИП Е.

Постановление по делу №033/04/14.3-416/2022 вынесено в отсутствие ИП Е. при надлежащем уведомлении о дате и времени, месте рассмотрения дела.

Событие административного правонарушения установлено решением Комиссии Владимирского УФАС России от 19.04.2022 по делу о нарушении рекламного законодательства по делу №033/05/28-163/2022 и выразилось в следующем.

Во Владимирское УФАС России поступило обращение гр. «...» (вх. №112-кол от 07.02.2022) о распространении ненадлежащей рекламы в торговом центре "Торговые ряды" аудио рекламного объявления.

В обращении указано, что при посещении торгового центра «Торговые ряды», который расположен на улице Большая Московская, д. 19а, внутри торгового центра звучала аудиореклама со словами «...испытай гастрономический оргазм...», что является рекламой Блинной «Blin Bros», которая находится по адресу: город Владимир, ул. Дворянская, д. 27А, корп. 1. Содержание рекламы указывает на наличие признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Факт распространения указанного рекламного объявления подтверждается актом осмотра от 09.02.2022, составленным Комиссией Владимирского УФАС России в составе «...», «...», «...».

В соответствии с информацией, полученной от ООО «Управляющая компания «Дельта» в ответ на запрос исх. № 02/512-ктп от 10.02.2022, рекламодателем рекламных объявлений на территории торгового центра «Торговые ряды», (г. Владимир, ул. Большая Московская, д. 19а), выступает ИП А. (ИНН 33100872258).

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 ФЗ "О рекламе" рекламой является информация, распространяемая 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.

Рассматриваемая информационная статья содержит информацию, которая адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Данная информация обладает всеми вышеперечисленными признаками рекламы и, следовательно, является рекламой. Объектом рекламирования указанного рекламного объявления выступают услуги общественного питания, оказываемые в объекте общественного питания «Blin Bros», владельцем которой выступает ИП Е. (ИНН 332514338617).

Таким образом, спорная реклама имеет цель привлечения внимания к объекту рекламирования – услугам общественного питания в объекте общественного питания «Blin Bros», которые оказывает ИП Е.(ИНН 332514338617)

В соответствии с частью 6 статьи 5 ФЗ "О рекламе" в рекламе не допускается использование бранных слов, непристойных и оскорбительных образов, сравнений и выражений, в том числе в отношении пола, расы, национальности, профессии, социальной категории, возраста, языка человека и гражданина, официальных государственных символов (флагов, гербов, гимнов), религиозных символов, объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, а также объектов культурного наследия, включенных в Список всемирного наследия.

В рассматриваемой рекламе содержится слоган "испытай гастрономический оргазм", в котором слово "оргазм", исходя из особенностей его употребления, является ассоциативно схожим с непристойными действиями и образами, что свидетельствует о наличии признаков нарушения части 6 статьи 5 ФЗ "О рекламе".

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.

Как указано в письме ФАС России от 31.05.2016 N АК/36350/16, из указанного определения следует, что рекламодателем может быть как лицо, заинтересованное в реализации объекта рекламирования (изготовитель товара, продавец товара, лицо, оказывающее услуги), так и иное лицо, если указанное лицо совершило действия по выбору объекта рекламирования (под которым понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама) и содержания рекламной информации. При этом отнесение того или иного лица к рекламодателю осуществляется исходя из объекта рекламирования, к которому формируется интерес в рекламе, условий договора о распространении рекламы, а также иных обстоятельств распространения рекламы. Стоит отметить, что к договорам, заключаемым на распространение рекламы, применяются общие положения Гражданского кодекса Российской Федерации о сделках. Согласно пункту 1 статьи 182 Гражданского кодекса Российской Федерации сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного на доверенности, указании закона либо акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого. Рекламодателем такой рекламы признается данное лицо, в том числе поскольку в силу объекта рекламирования и обстоятельств распространения рекламы данное лицо заинтересовано в распространении рекламы.

Исходя из изложенного, учитывая содержание спорного рекламного объявления и его направленность на привлечение внимания к деятельности ИП Е. (ИНН 332514338617), формирование и поддержание интереса к данной деятельности и способствование продвижению ИП Е. (ИНН 332514338617) на рынке, ИП Е. (ИНН 332514338617) признается рекламодателем указанного рекламного объявления.

В соответствии с частью 6, 7 статьи 38 ФЗ "О рекламе" ответственность за нарушение требований части 6 статьи 5 закона несет рекламодатель.

Исходя из имеющихся у антимонопольного органа материалов следует, что рекламодателем является ИП Е. (ИНН 332514338617).

Место совершения административного правонарушения: г. Владимир.

Время совершения административного правонарушения: 09.02.2022

При рассмотрении настоящего дела обстоятельств, предусмотренных статьей 24.5 КоАП РФ, не выявлено, равно, как отсутствуют и иные основания для прекращения производства по делу об административном правонарушении.

Состав административного правонарушения по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, совершенного ИП Е., образует:

- объект административного правонарушения – установленный порядок производства, размещения и распространения рекламы;

- объективная сторона административного правонарушения – размещение рекламы с нарушением части 6 статьи 5 Закона о рекламе.

- субъект административного правонарушения – ИП Е. в лице рекламодателя.

- субъективная сторона административного правонарушения – у ИП Е. имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Следовательно, установлено, что имело место событие административного правонарушения и факт его совершения ИП Е.

Кроме того, имелись основания для составления постановления о возбуждении производства по делу об административном правонарушении, юридические признаки (противоправность, виновность, наказуемость) и все элементы состава административного правонарушения, предусмотренные нормой права (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона).

Согласно п. 18.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 №10 « о некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

В соответствии с частью 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.

Смягчающими обстоятельствами, выявленными при рассмотрении дела об административном правонарушении № 033/04/14.3-416/2022, является привлечение ИП Е, к административной ответственности ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ впервые.

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

При рассмотрении дела об административном правонарушении № 033/04/14.3-416/2022 выявлены основания для применения ст. 4.1.1 КоАП РФ, а именно факт принадлежности ИП Е, к числу субъектов малого и среднего предпринимательства.

Дополнительно должностным лицом был исследован вопрос о малозначительности.

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.

Действия ИП Е. содержат нарушение законодательства о рекламе и свидетельствуют о пренебрежительном отношении лица к исполнению своих обязанностей по соблюдению норм в сфере законодательства о рекламе. Несоответствие спорной рекламы требованиям законодательства нарушает права и законные интересы потребителей на получение надлежащей информации.

Все процессуальные права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные КоАП РФ, соблюдены.

С учетом установленных обстоятельств ИП Е., виновен в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, так как данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению требований законодательства о рекламе, при отсутствии к тому чрезвычайных и непредотвратимых обстоятельств.

Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 2.10, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, ч. 1 ст. 14.3, 23.48, ч. 1 ст. 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, статьями 28, 33, 38 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе»,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать ИП Е. (ИНН 332514338617); виновным в совершении административного правонарушения предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить административное наказание в виде **предупреждения**.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано 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.

Заместитель руководителя управления

«...»