

«...»

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 002/04/14.3-206/2024 об административном правонарушении

25.03.2024 года

г. Уфа, ул. Пушкина, д. 95

Я, «...», рассмотрев материалы дела № 002/05/18.1-65/2024 по нарушению законодательства Российской Федерации «О рекламе» и материалы административного дела № 002/04/14.3-206/2024 в отношении «...» (права и обязанности разъяснены),

УСТАНОВИЛ:

23.11.2023 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее - УФАС по РБ, антимонопольная служба) через Управление Роскомнадзора по Республике Башкортостан (вх. № 18514-ЭП/23 электронная почта, вх. № 18822/23 от 29.11.2023 почта России, срок рассмотрения продлен) поступило заявление гражданина с жалобой на рекламную информацию.

Заявитель сообщил, что в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте социальной сети «В Контакте» - https://vk.com/heard_ishimbai (подслушано Ишимбай) размещена рекламная информация https://vk.com/wall-83470787_1609838 без пометки «реклама» следующего содержания:



В рамках рассмотрения обращения специалистами Башкортостанского УФАС России осуществлен осмотр сайта социальной сети «В Контакте» https://vk.com/heard_ishimbai, конкретно спорного информационного материала по адресу - https://vk.com/wall-83470787_1609838, о чем составлен осмотр от 08.12.2023 года с приложением фотоматериалов. Установлено, что спорная информация размещена 09.10.2023 года.

С целью выяснения лица разместившего спорную рекламную информацию по адресу – https://vk.com/wall-83470787_1609838, УФАС по РБ подготовлен и направлен запрос в ООО «В Контакте».

Обществом представлена информация (вх. № 127/24 от 09.01.2024), что рассматриваемый информационный материал по адресу размещен Пользователем персональной страницы «...», который зарегистрирован на сайте под именем «...» (данные при регистрации: • номер телефона - «...» • адрес электронной почты – «...»).

Оператором связи (ПАО «МТС») сообщено, что владельцем абонентского номера «...»

выступает «...» (вх. № 531-ЭП/24 от 15.01.2024 электронная почта).

На момент возбуждения данного дела спорная информация продолжает размещаться по указанному адресу (осмотр от 18.01.2024 года).

18.01.2024 года Башкортостанским УФАС России, в порядке части 2 статьи 36 Закона о рекламе возбуждено дело № 002/05/18.1-65/2024 по признакам нарушения требований части 16 статьи 18.1 ФЗ «О рекламе». К участию в деле привлечены:

• **Заявитель:**

- вх. № 18514-ЭП/23 от 23.11.2023, вх. № 18822/23 от 29.11.2023.

• **Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:**

- «...».

Рассмотрение дела назначено на 07.02.2024 года.

22.01.2024 года «...» представлены письменные пояснения относительно рассматриваемых обстоятельств (вх. № 899-ЭП/24 электронная почта). Также заявлено ходатайство о рассмотрении дела с использованием систем видео-конференц-связи.

07.02.2024 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела № 002/05/18.1-65/2024 по признакам нарушения законодательства о рекламе «...» к видеоконференции («...») не подключился.

В соответствии с пунктом 31 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрение дела в отсутствие сторон возможно в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о дате, времени и месте рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или это ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

С учетом представленных письменных пояснений «...», Комиссия Башкортостанского УФАС России считает возможным рассмотреть настоящее дело по существу на основании имеющихся материалов на основании пункта 31 Правил.

Исследовав материалы дела, Комиссия пришла к выводу, что реклама, размещенная в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте социальной сети «В Контакте» - https://vk.com/heard_ishimbai (подслушано Ишимбай) по адресу: https://vk.com/wall-83470787_1609838 следующего содержания:



нарушает требования части 16 статьи 18.1 ФЗ «О рекламе». При этом Комиссия исходит из следующего.

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

По смыслу законодательного определения рекламой считается та информация, которая, во-первых, была распространена, во-вторых, адресована неопределенному кругу лиц, в-третьих, направляет внимание и интерес на объект рекламирования, в-четвертых, имеет цель продвинуть объект рекламы на рынок. Иными словами, реклама призвана выделить рекламируемый объект из ряда других объектов и привлечь к нему внимание, а также побуждать лиц из числа неопределенного круга, среди которых распространялась реклама, обратиться за приобретением товара.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками:

- распространена в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте социальной сети «В Контакте» - https://vk.com/heard_ishimbai (подслушано Ишимбай)
- является общедоступной для восприятия неопределенного круга лиц (пользователей сети интернет) и не является персонифицированной.
- направлена на привлечения внимания потребителей к услугам и товарам, предоставляемым соответствующим рекламодателем (кафе «Усадьба») и осуществляемой им деятельности и способствует формированию интереса к реализуемым товарам и их продвижение на рынке.
- объектом рекламирования выступают услуги кафе. Рассматриваемая информация формирует и поддерживает потребительский интерес к данным услугам, путем упоминания о новом меню, интерьере и т.д., об акции, о возможности выбора зала на любой бюджет, что направлено на положительное выделение услуг кафе и стимулирование потенциальных потребителей рекламы к обращению к данному хозяйствующему субъекту.
- целью распространения рекламы является увеличение спроса на рекламируемый товар (услуги).

Факт признания информации рекламной не оспаривается.

Частью 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Статья 18.1 Федерального закона «О рекламе» посвящена вопросам учета рекламы в сети «Интернет», а также определенным требованиям к порядку размещения рекламы в сети «Интернет».

Согласно части 16 статьи 18.1 Федерального закона «О рекламе» реклама, распространяемая в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», за исключением рекламы, размещенной в телепрограммах и телепередачах, радиопрограммах и радиопередачах, распространяемых в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», должна содержать пометку «реклама», а также указание на рекламодателя такой рекламы и (или) сайт, страницу сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», содержащие информацию о рекламодателе такой рекламы.

Соответственно, размещение любой рекламы в сети «Интернет» должно сопровождаться пометкой «реклама». При этом следует отметить, что использование иной пометки для указания на рекламный характер информации в сети «Интернет» не предусмотрено данной нормой.

Кроме того, согласно части 16 статьи 18.1 Федерального закона «О рекламе» в любой рекламе в сети «Интернет» также должно быть также указание на рекламодателя такой рекламы и (или) сайт, страницу сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», содержащие информацию о рекламодателе такой рекламы. Такое указание может быть выполнено или в виде наименования юридического лица — рекламодателя (фамилии, имени, отчества физического лица), или в виде ссылки на сайт (страницу сайта) с данными о рекламодателе, также в рекламе могут быть размещены оба вида таких сведений.

Пояснения «...»: «...подтверждаю свое размещение записи в социальной сети ВКонтакте по ссылке: https://vk.com/wall-83470787_1609838, являясь владельцем сообщества. Рекламные записи я маркирую в соответствии с действующим законодательством, присваивая идентификатор, но данную информацию оставил без маркировки и внимания, приняв ее основной акцент и посыл именно на поиске сотрудников (скрин полного рекламного креатива прикладываю), а, как известно, записи с вакансиями и поиском сотрудников маркировке не подлежат... Проанализировав всю ситуацию ранее (а после прочтения вашего письма, получив этому полное подтверждение) понимаю, что всему виной, картинка/визитка/баннер, прикрепленная в дополнение к тексту с вакансией. Именно в ней содержалась информация для привлечения внимания к сопутствующим товарам и услугам. Исходя из этого свою вину я ни в коем случае не отрицаю, но никакого злого умысла в публикации я не имел. Данные нововведения относительно новые, впредь обязуюсь стараться быть более внимательным и даже в подобных случаях, как мне кажется, с двойным трактованием поиска сотрудников быть более рассудительным, однозначно маркируя подобные посты даже с вакансиями...».

С учетом изложенного, рассматриваемая реклама нарушает требования части 16 статьи 18.1 ФЗ «О рекламе», так как не содержит пометку «реклама» и в ней отсутствует указание на рекламодавца.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение указанной нормы несет рекламодатель.

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Закона о рекламе).

Материалами дела установлено, что «...» выступил рекламораспространителем указанной рекламы. Данное обстоятельство не оспаривается.

Согласно пункту 49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы, в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

Комиссией принято решение выдать «...» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации «О рекламе», так как на момент вынесения решения рекламная информация продолжает размещаться по адресу: https://vk.com/wall-83470787_1609838 (осмотр от 07.02.2024).

Административная ответственность за нарушение законодательства о рекламе предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях:

- нарушение рекламодавцем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 17 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, 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 статье 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.

В действиях «...» содержатся признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 4 статьи 28.7 КоАП РФ административное расследование проводится по месту совершения или выявления административного правонарушения. Административное расследование по делу об административном правонарушении, возбужденному должностным лицом, уполномоченным составлять протоколы об административных правонарушениях, проводится указанным должностным лицом, а по решению руководителя органа, в производстве которого находится дело об административном правонарушении, или его заместителя - другим должностным лицом этого органа, уполномоченным составлять протоколы об административных правонарушениях.

По ходатайству лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, дело может быть рассмотрено по месту жительства данного лица.

На основании изложенного, Башкортостанским УФАС России в отношении «...» было возбуждено дело об административном правонарушении № 002/04/14.3-206/2024 и проведении административного расследования (сопроводительное письмо от 14.02.2024 исх. № ЮД/1514/24). Назначена дата для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении – 11.03.2024 года.

14.02.2024 года от «...» поступило ходатайство о составлении протокола без его участия (вх. № 2498-ЭП/24 электронная почта).

11.03.2024 года в соответствии с частью 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ протокол № 002/04/14.3-206/2024 об административном правонарушении составлен в отсутствие «...» извещенного в установленном порядке (ранее поступившее ходатайство удовлетворено). Копия протокола направлена в адрес гражданина для ознакомления. Рассмотрение дела назначено на 25.03.2024 года.

20.03.2024 года от «...» поступило ходатайство о рассмотрении дела без его участия (вх. № 4377 электронная почта).

25.03.2024 года ранее поступившее ходатайство индивидуального предпринимателя удовлетворено и в соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 29.7 КоАП РФ дело рассмотрено в отсутствие «...».

Событие административного правонарушения, вменяемое «...» выражается в распространении ненадлежащей рекламы, поскольку в ней нарушены требования части 16 статьи 18.1 ФЗ «О рекламе».

Объектом рассматриваемого правонарушения являются отношения в области получения потребителями надлежащей рекламы, соответствующей требованиям законодательства о рекламе.

Субъект правонарушения – «...».

Объективная сторона данного правонарушения состоит в распространении ненадлежащей рекламы, недопустимой с точки зрения законодательства Российской Федерации о рекламе.

У гражданина имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Доказательств, подтверждающих отсутствие у «...» реальной возможности предпринять все возможные меры, направленные на недопущение нарушения требований действующего законодательства, в материалы административного дела не представлено. Указанный материал также не содержит доказательств того, что совершение правонарушения было вызвано чрезвычайными, объективно непредотвратимыми обстоятельствами либо непреодолимыми препятствиями.

Таким образом, состав административного правонарушения имеется.

Место совершения административного правонарушения – Республика Башкортостан.

Время совершения административного правонарушения – 09.10.2023 года.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьи 4.5 КоАП РФ, не истекли.

В материалы дела также не представлены исключительные обстоятельства, которые могли бы быть учтены для снижения административного штрафа и возможности применения части 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ.

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.

Состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, является формальным и существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении виновного лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей. Безразличное отношение лица к принятой на себя публично-правовой обязанности свидетельствует о существенной угрозе охраняемым интересам.

Согласно разъяснениям Верховного Суда Российской Федерации в пункте 21 постановления Пленума от 24.03.2005 N 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях», 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. Они в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Таким образом, отсутствуют основания для признания деяния малозначительным.

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

В силу части 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В силу статьи 4.6 КоАП РФ 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.

В информационной базе платформы «Дело» (ЕИАС-Дело) по состоянию на 25.03.2024 года сведения о привлечении «...» к административной ответственности за совершение однородного административного правонарушения (статья 14.3.1 КоАП РФ) отсутствуют.

Таким образом, «...» можно считать впервые совершившим административное правонарушение в указанной сфере.

Руководствуясь статьями 2.1, 2.9, 4.1, 4.2, 4.3, 4.6, 14.3, 23.48, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать «...» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и подвергнуть административному наказанию в виде **административного штрафа в размере двух тысяч рублей (2 000 рублей)**.

ВНИМАНИЕ! платежный документ в **ОБЯЗАТЕЛЬНОМ ПОРЯДКЕ** должен содержать сведения о номере идентификатора начисления УИН, указанного в назначении платежа.

Реквизиты для перечисления штрафа:

«...»

Об уплате штрафа необходимо сообщить в Башкортостанское УФАС России, представив копию платежного документа на адрес электронной почты антимонопольного органа - to02@fas.gov.ru.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен в полном размере 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 настоящего Кодекса.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ 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 срока, указанного в части 1 статьи 32.2, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, изготавливают второй экземпляр указанного постановления и направляют его в течение десяти суток судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. В случае изготовления второго экземпляра постановления о наложении административного штрафа в форме электронного документа, юридическая сила которого подтверждена усиленной квалифицированной электронной подписью в соответствии с законодательством Российской Федерации, указанный второй экземпляр направляется судебному приставу-исполнителю в электронном виде по информационно-телекоммуникационным сетям. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано лицами, указанными в статьях 25.1 - 25.5.1 КоАП РФ, вынесенное должностным лицом – в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела.

В соответствии с частью 2 статьи 30.1 КоАП РФ в случае, если жалоба на постановление по делу об административном правонарушении поступила в суд и в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, жалобу рассматривает суд.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, связанном с осуществлением предпринимательской или иной экономической деятельности юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

В соответствии с частью 1 статьи 30.2 КоАП РФ жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается судье, в орган, должностному лицу, которыми вынесено постановление по делу и которые обязаны в течение трех суток со дня поступления жалобы направить ее со всеми материалами дела в соответствующий суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу.

В соответствии с частью 3 статьи 30.2 КоАП РФ жалоба может быть подана непосредственно в суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, уполномоченным ее рассматривать.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

«...»

«...»