

Исх. №АЯ-08/3959 от 26.03.2020

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан <...> – (должностное лицо), рассмотрев протокол и материалы дела №016/04/14.3-449/2020 об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица ООО «Корстон-Казань» (адрес регистрации: <...>; ОГРН: <...>, дата присвоения ОГРН: <...>, ИНН: <...>, КПП: <...>) по факту нарушения требований частей 6,7 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в присутствии представителя ООО «Корстон-Казань» по доверенности ФИО1,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление) поступило обращение ФИО2 (Вх. №<...>/ж от <...> г.) по факту распространения на здании ООО «Корстон-Казань» по ул. Николая Ершова, д. 1А рекламы с текстом: «ГОЛАЯ правда, что наша ОФИЦИАНТКА ГОТОВА НА МНОГОЕ ради вашей улыбки», которая имеет признаки нарушения Закона о рекламе.

Согласно части 6 статьи 5 Закона 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 соответствии с Письмом ФАС России от 29.04.2013 №АД/17355/13 «О порядке применения части 6 статьи 5 Закона о рекламе, к непристойным образам, сравнениям, выражениям могут быть отнесены такие слова и изображения, которые нарушают общепринятые нормы и принципы поведения в обществе с точки зрения морали и нравственности.

К оскорбительным образам, сравнениям и выражениям - слова и изображения, которые, в том числе, ущемляют человеческое достоинство, принижают значимость отдельных лиц, исторических событий, памятных дат.

В своем обращении, ФИО2 указывает, что считает такую рекламу унижающей честь и достоинство женщины.

Вопрос отнесения изображений, слов и иных образов к оскорбительным носит субъективно-оценочный характер, который основан на восприятии данной информации каждым индивидуумом в отдельности. При этом очевидно, что восприятие одной и той же информации разными людьми может отличаться в зависимости от личностных характеристик субъекта (возраста, образования, воспитания, семейных устоев, места проживания и прочее).

Соответственно, возможна ситуация, когда одна и та же реклама оценивается неоднозначно с точки зрения ее этичности различными категориями населения.

Управлением создан Экспертный совет при Татарстанском УФАС России на заседаниях которого дается оценка этичности рекламы с учетом восприятия информации, которое характерно для жителей конкретного субъекта Российской Федерации.

Кроме того, при решении вопроса о соответствии той или иной рекламной информации требованиям части 6 статьи 5 Закона о рекламе такую информацию следует оценивать в совокупности с обстоятельствами ее размещения (например, место расположения рекламной конструкции с учетом близости к учреждениям культуры, объектам культа, кладбищам и т.п.).

Членом Экспертного совета также была дана оценка рекламы с текстом: «ГОЛАЯ правда, что наша ОФИЦИАНТКА ГОТОВА НА МНОГОЕ ради вашей улыбки».

В соответствии с мнением члена Экспертного совета, слово «непристойный» согласно Толковому словарю 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, благопристойности.

Непристойность создает сочетание таких фраз как «ГОЛАЯ» и «ГОТОВА НА ВСЕ». Согласно Принятым в обществе нормам, находиться в помещении необходимо в одежде. Соответственно создание впечатления о том, что официантка «ГОЛАЯ» уже предполагает определенную непристойность и интимный характер. Утверждение «ГОТОВА НА МНОГОЕ» также создает неоднозначность в перечне услуг, которые «голая официантка» готова оказать.

Все, что противоречит общепринятым нормам, вызывает и привлекает внимание потребителей (положительное или отрицательное). Несовместимое с профессией официантки и услугами общественного питания словосочетание провоцирующего характера было использовано именно с целью эксплуатации интереса потребителей к сексу.

Кроме того, реклама является сексистской, оскорбляет и унижает женщин-официанток, основана на эксплуатации сексуальности женского тела, так как речь идет не об официанте, а именно об официантке женского пола.

Размещение рекламы в публичном месте на внешнем фасаде здания, когда с проезжей части потребители обращают внимание только на крупный шрифт исключает возможность оценить рекламу с точки зрения наличия в ней словосочетания «голая правда», а не «ГОЛАЯ ОФИЦИАНТКА».

В соответствии с частью 7 статьи 5 Закона о рекламе не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Согласно пункту 28 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Закона о рекламе, рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования,

предъявляемые Законом о рекламе к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг.

Поэтому если информация изображена таким образом, что она не воспринимается или плохо воспринимается потребителем (шрифт (кегель), цветовая гамма и тому подобное), и это обстоятельство приводит к искажению ее смысла и вводит в заблуждение потребителей рекламы, то данная информация считается отсутствующей, а соответствующая реклама ненадлежащей в силу того, что она не содержит части существенной информации о рекламируемом товаре, условиях его приобретения или использования (часть 7 статьи 5 Закона о рекламе).

В пункте 1 статьи 3 Закона о рекламе дано понятие рекламы - это 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.

Информация со сведениями: «ГОЛАЯ правда, что наша ОФИЦИАНТКА ГОТОВА НА МНОГОЕ ради вашей улыбки» в силу статьи 3 Закона о рекламе является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к услугам общественного питания.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе объектом рекламирования является 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.

С учетом изложенного, рекламное объявление с текстом следующего содержания: «ГОЛАЯ правда, что наша ОФИЦИАНТКА ГОТОВА НА МНОГОЕ ради вашей улыбки» имеет признаки нарушения частей 6,7 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе следует, что за нарушение требований, установленных частями 6,7 статьи 5 указанного закона несет ответственность рекламодатель.

Статьей 3 Закона о рекламе установлено, что рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

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 (письмо ФАС России от 31.05.2016 N АК/36350/16 «О разъяснении отдельных положений Закона о рекламе»).

Рекламодателем является ООО «Корстон-Казань» (ИНН: <...>; ОГРН: <...>; адрес: <...>).

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, – 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.

Таким образом, действия ООО «Корстон-Казань», выразившиеся в нарушении законодательства о рекламе, образуют состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Дата совершения административного правонарушения: 18.06.2019 г.

Место совершения административного правонарушения является: Республика Татарстан, г. Казань, ул. Николая Ершова, д. 1А.

ООО «Корстон-Казань» надлежащим образом уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении.

Рассмотрение дела об указанном правонарушении состоялось 25 марта 2020 года в 13 часов 30 минут по адресу: г. Казань, ул. Московская, д. 55, в присутствии представителя ООО «Корстон-Казань» по доверенности ФИО1.

Представитель по доверенности ООО «Корстон-Казань» ФИО1 обратилась с ходатайством о назначении штрафа в размере ниже минимального размера административного штрафа, в соответствии со статьей 4.1 КоАП РФ. К ходатайству ФИО1 приложила документы: бухгалтерский баланс за 9 месяцев 2019 года на 30 сентября 2019 года, отчет о прибылях и убытках за январь-сентябрь 2019 года, приказ от <...> о приостановке деятельности конференц-залов ГТРК «Корстон-Казань», приказ от <...> о приостановке эксплуатации части номерного фонда, приказ от <...> о временном приостановлении работы Детского парка аттракционов, приказ от <...> об утверждении временного графика работы ресторана «Жу-Жу», приказ от <...> о временном приостановлении работы ресторана «Ле буфет», приказ от <...> о временном приостановлении работы Венского кафе.

Также ФИО1 просила учесть тот факт, что основным видом деятельности ООО «Корстон-Казань» является деятельность гостиниц и общественного питания, а в условиях с мировой пандемией COVID-19 ООО «Корстон-Казань» несет огромные потери: отменяются мероприятия и проживания в гостиницах ООО «Корстон-Казань».

Доказательствами по данному делу являются материалы дела №016/05/5-924/2019, возбужденного Татарстанским УФАС России по признакам нарушения

законодательства Российской Федерации о рекламе.

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (Исх. №АР-08/11957 от 13.08.2019) по делу №016/05/5-924/2019 реклама ООО «Корстон-Казань» с текстом: «ГОЛАЯ правда, что наша ОФИЦИАНТКА ГОТОВА НА МНОГОЕ ради вашей улыбки», признана нарушающей требования частей 6,7 статьи 5 Закона «О рекламе».

Решение Татарстанского УФАС России по делу №016/05/5-924/2019 о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе было обжаловано ООО «Корстон-Казань» в Арбитражном суде Республики Татарстан, дело №А65-25533/2019.

Решением Арбитражного суда Республики Татарстан от 12.12.2019, дело №А65-25533/2019, оставленным без изменения постановлением Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 13.03.2020 решение Татарстанского УФАС России по делу №016/05/5-924/2019 признано законным.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица (личность виновного, его имущественное положение) обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Татарстанское УФАС России уже привлекало ООО «Корстон-Казань» к административной ответственности, а именно постановлением о назначении административного наказания от 21.02.2020 года по делу №016/04/14.3-274/2020.

Обстоятельств смягчающих и отягчающих административную ответственность, Управлением не установлено.

Совершенное правонарушение, не является исключительным случаем, поэтому не могло быть расценено в качестве малозначительного. Ответственность за указанные деяния наступает независимо от возникновения или не возникновения общественно опасных последствий. Наступление общественно опасных последствий при совершении правонарушений с формальным составом презюмируется самим фактом совершения действий или бездействия.

Обязанность каждого соблюдать закон, закреплена в Конституции Российской Федерации.

В рассматриваемом случае совершенное правонарушение посягает на права неопределенного круга лиц, как возможных потребителей рекламируемых услуг на получение полной и достоверной информации, что создает в результате совершения данного правонарушения существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы.

Деяние, квалифицируемое по статье 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, посягает на порядок в области предпринимательской деятельности, где субъективную сторону составляет прямой умысел, следовательно, оно не может быть признано малозначительным.

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.

Однако, принимая во внимание представленные ООО «Корстон-Казань» документы и согласно части 3.2 и 3.3 статьи 4.1 КоАП РФ при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей КоАП РФ, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее 100 000 (ста тысяч) рублей. При этом размер административного штрафа не может составлять менее половины минимального размера административного штрафа, предусмотренного для юридических лиц соответствующей статьей Кодекса.

На основании изложенного, если с учетом общего количества обстоятельств, смягчающих административную ответственность, полученный в результате исчисления размер административного штрафа составляет менее минимального его размера, то штраф может быть применен в размере, полученном в результате расчета, но не менее 1/2 минимального размера административного штрафа и не менее 50 000 (пятидесяти тысяч) рублей.

Основанием для назначения административного наказания ООО «Корстон-Казань» в размере 50 000 руб. явилось затруднительное финансовое положение в настоящий момент ООО «Корстон-Казань». А также в связи с ростом количества зараженных коронавирусной инфекцией в стране и в мире, у ООО «Корстон-Казань» в марте обороты в ресторанном бизнесе упали более чем на 70%, падение загрузки гостиницы – более 60%, с 19.03.2020 Россия закрыла границы для въезда иностранцев, что также негативно сказалось ООО «Корстон-Казань».

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3, частью 3.2 и 3.3 статьи 4.1, частью 2 статьи 25.1, статьей 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать юридическое лицо ООО «Корстон-Казань» (адрес регистрации: <...>; ОГРН: <...>, дата присвоения ОГРН: <...>, ИНН: <...>, КПП: <...>), виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 50 000 (пятидесяти тысяч) рублей 00 копеек.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60

(шестидесяти) дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, за исключением случая, предусмотренного частью 1.1 статьи 32.2 КоАП РФ, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Сумма административного штрафа должна быть перечислена по следующим реквизитам:

Банк получателя – <...>;

БИК Банка – <...>;

Расчетный счет – <...>;

Получатель – <...>;

ИНН получателя – <...>;

КПП получателя – <...>;

ОКТМО – <...>;

КБК – <...>;

УИН – <...>.

Назначение платежа – денежное взыскание (штраф) за нарушение законодательства о рекламе, налагаемое федеральным органом государственной власти по делу №016/04/14.3-449/2020.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу в Татарстанское УФАС России, ул. Московская д. 55, г. Казань, 420021, тел: 8(843) 238-19-46, а также направив на электронную почту to16-ikhsanova@fas.gov.ru.

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 или 1.1 статьи 32.2 КоАП РФ, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, в отношении лица, не уплатившего административный штраф, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, его учреждения, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях (за исключением судебного пристава-исполнителя), составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, в соответствии с которой неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с пунктом 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007г. №229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

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

Согласно статье 31.1 КоАП РФ 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.

<...> – (должностное лицо)