

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении наказания по делу об административном правонарушении

19 сентября 2019 года

№ 039/04/14.3-679/2019

г. Калининград

Заместитель руководителя – начальник отдела контроля органов власти, закупок и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области (далее – Калининградское УФАС России, Управление) Ш (г. Калининград, ул. Барнаульская, 4), рассмотрев протокол и другие материалы дела об административном правонарушении № 039/04/14.3-679/2019, возбужденного ведущим специалистом-экспертом правового отдела Калининградского УФАС России – К, по признакам совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), в отношении

ООО «Океан»

(236040, г. Калининград, ул. Черняховского, д. 78, ИНН 3905061414; ОГРН 1043900845273)

в отсутствие законного представителя лица, привлекаемого к административной ответственности, в присутствии защитника – Н, действующего на основании доверенности от 01.09.2019,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области поступило обращение К (вх. № 3138 от 14.06.2019) по вопросу распространения рекламы рыбного магазина «Океан» содержания «Рыбный магазин Океан. #балтийская рыба. Да лучше я голая поеду из Калининграда, но с рыбным набором от океана. Большие и малые рыбные подарочные наборы. ул. Черняховского, 78», распространяемой на рекламном штендере, установленном по адресу: г. Калининград, ул. Октябрьская 2 «А».

По результатам рассмотрения заявления, решением Комиссии № 039/05/05-483/2019 от 01.08.2019, реклама, размещённая ООО «Океан», признана ненадлежащей и нарушающей требования части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

По итогам административного расследования 19.09.2019 в присутствии защитника лица, привлекаемого к административной ответственности, Н, действующего на основании доверенности от 01.09.2019, составлен протокол об административном правонарушении по факту совершения Обществом административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Протокол об административном правонарушении и материалы дела № 039/04/14.3-679/2019 переданы на рассмотрение 19.09.2019.

Защитник ООО «Океан», Н, действующий на основании доверенности от 01.09.2019, вину ООО «Океан» в совершении правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, признал, заявил, что правонарушение было устранено до возбуждения дела об административном правонарушении, о чём было представлено подтверждение.

Заслушав защитника ООО «Океан» – Н, изучив протокол и материалы дела об административном правонарушении № 039/04/14.3-679/2019, нахожу вину ООО «Океан» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, выразившегося в размещении ненадлежащей рекламы, исходя при этом из следующего.

Указанная реклама распространяется на рекламном штендере, установленном по адресу: г. Калининград, ул. Октябрьская 2 «А» (на территории этнографического и торгово-ремесленного центра «Рыбная деревня»).

По мнению Заявителя, данная реклама является оскорбительной, потому что в ней для привлечения внимания используется изображение обнаженного женского тела, и при этом, исходя из надписи, можно сделать вывод о том, что нагота подается как жертвенный акт, это, в свою очередь, унижает честь и достоинство человека.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Закона о рекламе реклама – 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.

Пункт 2 статьи 3 Закона о рекламе определяет, что объектом рекламирования является товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимание к которым направлена реклама, а пункт 3 статьи 3 – товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В силу 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.

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, которые, в том числе, ущемляют и принижают человеческое достоинство.

Комиссия установила, что в рассматриваемом деле в качестве ненадлежащего объекта рекламирования следует признать совокупность всех элементов зрительного воздействия на потребителя – полуобнаженной женщины и надписи на рекламном штендере, что может привлекать внимание потребителей не к объекту рекламирования (рыбных наборов), а, собственно, к изображению полуобнаженной женщины. Спорное рекламное изображение не содержит никаких сведений о характеристиках, качестве либо иных потребительских свойствах рекламируемой товара; в данном случае внимание потребителей рекламы к товару формируется не описанием его свойств и качеств, а изображением полуобнаженной женщины, что противоречит требованиям статьи 5 Закона о рекламе. Кроме того, реклама размещена на территории этнографического и торгово-ремесленного центра «Рыбная деревня» и доступна для всех без исключения категорий населения и туристов Калининградской области.

Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований, установленных, в том числе, частью 6 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 8 статьи 38 Закона о рекламе, рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 статьи 38, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Аналогичная позиция подтверждается Постановлением Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 13.12.2010 по делу № А82-2921/2010.

Таким образом, реклама, размещённая ООО «Океан», нарушает требования части 6 статьи 5 Закона о рекламе, что является административным правонарушением, предусмотренным частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 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.

Материалами дела установлено, что ООО «Океан» устранены нарушения Закона о рекламе, путем демонтажа штендера с ненадлежащей рекламой, установленного по адресу: г. Калининград, ул. Октябрьская 2 «А».

Место совершения административного правонарушения: г. Калининград, ул. Октябрьская, 2 «А».

Время совершения административного правонарушения: 13.06.2019.

По итогам рассмотрения дела № 039/04/14.3-679/2019 обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьёй 4.3 КоАП РФ, не выявлено.

К обстоятельствам, смягчающим административную ответственность ООО

«Океан» в соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ, полагаю возможным отнести признание вины и раскаяние лица, совершившего административное правонарушение.

Согласно статьи 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченное решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности. Оценка деяния на предмет выявления его малозначительности – прерогатива правоприменителя, который при ее осуществлении не может руководствоваться произвольными подходами. При применении конкретной нормы, закрепленной в статье 2.9 КоАП РФ и прямо не предусматривающей критерии оценки следует, прежде всего, принимать во внимание принципы и цели юридической ответственности. Обязателен комплексный анализ конкретной нормы в системном единстве с иными положениями законодательства, а также влияние допущенных нарушений на состояние общества.

Таким образом, малозначительность правонарушения может иметь место лишь при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Существенная угроза охраняемым общественным отношениям может выражаться не только в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении лица, привлеченного к административной ответственности, к исполнению своих обязанностей.

Наступление последствий или их отсутствие, с учетом формального состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, правового значения не имеют.

Учитывая объект противоправного посягательства, характер совершенных действий и другие обстоятельства, характеризующие противоправность деяния, прихожу к выводу о том, что допущенное ООО «Океан» правонарушение не может быть признано малозначительным. Иное противоречило бы одному из важнейших принципов законодательства – неотвратимости наказания за совершенное правонарушение, что провоцирует правонарушителя на пренебрежительное отношение к Закону и дальнейшее совершение аналогичных правонарушений.

Согласно 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.

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 настоящего Кодекса 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 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно выписке из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства № ЮЭ9965-19-6713341 от 13.09.2019, ООО «Океан» является микропредприятием.

ООО «Океан» ранее к административной ответственности за нарушения законодательства о рекламе не привлекалось. Сведений о привлечении к административной ответственности за нарушения в сфере законодательства о рекламе в других субъектах Российской Федерации не имеется.

Правонарушение, совершенное ООО «Океан», не содержит 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. Сведений о причинении имущественного ущерба гражданам также не имеется.

С учетом изложенных обстоятельств, считаю возможным в рассматриваемом случае применить статью 4.1.1 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 6 статьи 5 Закона о рекламе, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, а также частью 2 статьи 3.4 и частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать **общество с ограниченной ответственностью «Океан»** (236040, г. Калининград, ул. Черняховского, д. 78, ИНН 3905061414; ОГРН 1043900845273) **виновным** в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Административный штраф, предусмотренный частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, заменить на **предупреждение**.

Заместитель руководителя

Ш

Отметка о вручении (направлении) копии постановления согласно статье 29.11 КоАП РФ

В соответствии с подпунктом 3 частью 1 статьи 30.1 и статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 дней со

дня вручения или получения копии постановления.

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

Согласно части 1 статьи 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.

На основании части 1 статьи 32.2 КоАП РФ 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 КоАП РФ.

Частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ предусмотрено, что при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до 15 суток.