

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения по делу № 043/04/14.3-858/2020

об административном правонарушении

«28» сентября 2020 г.

г. Киров

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области <...>, рассмотрев протокол № 043/04/14.3-858/2020 от 22.09.2020, составленный <...> – главным специалистом – экспертом отдела финансовых рынков и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области в отношении должностного лица – индивидуального предпринимателя Медведева <...> (ИНН: <...>, ОГРНИП: <...>, дата внесения записи 04.02.2014; дата и место рождения: <...> г.р., гор. Киров; адрес регистрации: 610037, Кировская обл., г. Киров, <...>; документ удостоверяющий личность: паспорт <...>), в связи с нарушением части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Кировского УФАС России по делу № 043/05/5-386/2020 (резольютивная часть решения оглашена 09 июня 2020 года; в полном объеме решение изготовлено 10 июня 2020 года) признана ненадлежащей реклама следующего содержания: *«SEX не предлагаем, зато даем скидку на шиномонтаж 50%. Звони <...>. Сеть автосалонов Механика. Качество. Сервис. Гарантия. SEX – с английского пол. Не является публичной офертой, сроки проведения акции с 15.03.2020 – 31.05.2020. Подробности проведения акции можно узнать по телефону 8 <...> или на сайте <...>»*, размещенная на рекламных конструкциях, расположенных по адресам: ул. Блюхера, д. <...> и проспект Строителей, д. <...> в г. Кирове, так как она нарушает требования части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Нарушение заключается в следующем.

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства о рекламе в соответствии со статьей 33 Федерального закона «О рекламе» Кировским УФАС России была зафиксирована информация, размещенная на рекламной конструкции у дома, расположенного по адресу: г. Киров, ул. Блюхера, д. <...>, следующего содержания: *«SEX не предлагаем, зато даем скидку на шиномонтаж 50%. Звони <...>. Сеть автосалонов Механика. Качество. Сервис. Гарантия. SEX – с английского пол. Не является публичной офертой, сроки проведения акции с 15.03.2020 – 31.05.2020. Подробности проведения акции можно*

узнать по телефону 8 <...> или на сайте <...>» (акт фиксации от 08.04.2020), в которой усматриваются признаки нарушения части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Также в Кировское УФАС России поступило обращение физического лица, перенаправленное МКУ «Городская реклама» (вх. №2486 от 14.04.2020), по вопросу размещения на рекламной конструкции, расположенной по адресу: г. Киров, проспект Строителей, д. <...>, информации следующего содержания: «SEX не предлагаем, зато даем скидку на шиномонтаж 50%. Звони <...>. Сеть автосалонов Механика. Качество. Сервис. Гарантия. <...> Подробности проведения акции можно узнать по телефону 8 <...> или на сайте <...>», что является, по мнению заявителя, нарушением части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В ходе рассмотрения дела установлено следующее.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», объект рекламирования – это 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.

Информация: «SEX не предлагаем, зато даем скидку на шиномонтаж 50%. Звони <...>. Сеть автосалонов Механика. Качество. Сервис. Гарантия. <...> Подробности проведения акции можно узнать по телефону 8 <...> или на сайте <...>», размещенная на рекламных конструкциях, обращена к неопределенному кругу лиц, доступна для всех категорий населения, в том числе для детей, направлена на привлечение внимания потребителей к автосервису «Механика» и к оказываемым услугам по шиномонтажу (даем скидку на шиномонтаж 50%, качество, сервис, гарантия).

Таким образом, информация: «SEX не предлагаем, зато даем скидку на шиномонтаж 50%. Звони <...>. Сеть автосалонов Механика. Качество. Сервис. Гарантия. <...> Подробности проведения акции можно узнать по телефону 8 <...> или на сайте <...>», размещенная на рекламных конструкциях, расположенных по адресам: ул. Блюхера, д. 44 и проспект Строителей, д. 9 в г. Кирове, является рекламой, признаки которой закреплены в статье 3 Федерального закона «О рекламе».

Часть 6 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе» содержит запрет на 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.

Согласно Новому толково-словообразовательному словарю (под редакцией Ефремовой Т.Ф. М.: Русский язык, 2000) значение слов:

- непристойный – крайне неприличный, бесстыдный, предосудительный;

- неприличный – не отвечающий, противоречащий правилам приличия;

- предосудительный – заслуживающий осуждения, порицания.

Использованные в рекламе слова: «SEX», «СКИДКУ», «50%» выделены более крупным шрифтом чем весь остальной текст, что привлекает внимание потребителей, в первую очередь, к данной информации. Неприличным и непристойным является упоминание о сексе в публичном месте, в том числе в контексте предложения его в качестве платной услуги, вопреки общепринятым социальным нормам.

Всё, что противоречит общепринятым нормам, вызывает и привлекает внимание потребителей (положительное или отрицательное). Объект рекламы не связан с сексом каким-либо образом, поэтому именно то обстоятельство, что в обычной жизни услуги по шиномонтажу и секс не связаны между собой, особенно акцентирует внимание на данной рекламе. Слово «секс» было использовано именно с целью эксплуатации интереса потребителей к нему, что характеризует рекламу как неприличную и непристойную.

Согласно статье 14 Федерального закона от 24.07.1998 №124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации», органы государственной власти Российской Федерации принимают меры по защите ребенка от информации, пропаганды и агитации, наносящих вред его здоровью, нравственному и духовному развитию.

Рассматриваемая реклама оказывает негативное влияние на психическое развитие детей и подростков, может способствовать отклонению в сексуальном развитии.

Реклама, расположенная по адресу: г. Киров, проспект Строителей, д. <...>, размещена в непосредственной близости от средней общеобразовательной школы №<...>(адрес: ул. Воровского, д. <...>) и от детского сада № <...>(адрес: проспект Строителей, д. <...>), доступна для всех категорий населения, в том числе для детей.

На заседании Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Кировском УФАС России, состоявшемся 09.06.2020, эксперты выразили мнение, о том, что рассматриваемая реклама может восприниматься потребителями неоднозначно. В спорной рекламе выделены слова «SEX», «скидка», «50%», которые сразу бросаются в глаза и формируют впечатление о предложении продажных половых отношений, которые находятся под социальным запретом. Эксперты единогласно признали спорную рекламу неприличной, пошлой, недопустимой для размещения в общественных местах, в особенности в тех, в которых могут находиться несовершеннолетние.

В состав Экспертного Совета при Кировском УФАС России входят представители научных организаций, общественных организаций, экспертов и специалистов в

области лингвистики, психологии, журналистики, соответственно их мнение о том, что в спорная реклама является неприличной и непристойной можно принять в качестве надлежащего доказательства.

Информация: «SEX не предлагаем, зато даем скидку на шиномонтаж 50%. Звони <...>. Сеть автосалонов Механика. Качество. Сервис. Гарантия. <...> Подробности проведения акции можно узнать по телефону 8 <...> или на сайте <...>», является непристойной и неприличной для граждан, а также оказывает негативное влияние на психическое развитие детей и подростков, в связи с чем в рассматриваемой рекламе установлен факт нарушения положений части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно статье 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель. Рекламная информация «SEX не предлагаем, зато даем скидку на шиномонтаж 50%. Звони <...>. Сеть автосалонов Механика. Качество. Сервис. Гарантия. <...> Подробности проведения акции можно узнать по телефону 8 <...> или на сайте <...>», размещена на рекламных конструкциях, расположенных по адресам: ул. Блюхера, д. <...> и проспект Строителей, д. <...> в г. Кирове.

Установлено, что номер <...> <...> выделен ИП Медведеву <...>

Из письменных пояснений ИП Медведева <...> установлено, что изготовление рекламного макета, печать рекламы и её размещение на рекламных конструкциях производилась ИП Медведевым <...> самостоятельно.

Таким образом, исходя из документов и письменных пояснений, имеющихся в материалах дела, следует, что рекламодателем спорной рекламы, исходя из понятия, установленного статьей 3 Федерального закона «О рекламе», является ИП Медведев <...> (ИНН: <...> ОГРН: <...>), который несет ответственность за нарушение требований части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Указанный факт нарушения законодательства РФ о рекламе в полном объеме подтверждается имеющимися материалами и решением по делу № 043/05/5-386/2020.

В соответствии со ст. 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.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе 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.

Событием является установленный решением от 10.06.2020 № 043/05/5-386/2020 факт нарушения рекламного законодательства, выразившийся в определении содержания рекламной информации: «SEX не предлагаем, зато даем скидку на шиномонтаж 50%. Звони <...>. Сеть автосалонов Механика. Качество. Сервис. Гарантия. SEX – с английского пол. Не является публичной офертой, сроки проведения акции с 15.03.2020 – 31.05.2020. Подробности проведения акции можно узнать по телефону <...> или на сайте <...>», размещенной на рекламных конструкциях по адресам: ул. Блюхера, д. <...> и пр. Строителей, д. <...> в г. Кирове, что является нарушением части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Срок давности привлечения лица к административной ответственности исчисляется с 08.04.2020 г. (дата акта фиксации рекламы).

Место совершения административного правонарушения: место размещения рекламы, следующего содержания: «SEX не предлагаем, зато даем скидку на шиномонтаж 50%. Звони <...>. Сеть автосалонов Механика. Качество. Сервис. Гарантия. SEX – с английского пол. Не является публичной офертой, сроки проведения акции с 15.03.2020 – 31.05.2020. Подробности проведения акции можно узнать по телефону <...> или на сайте <...>», на рекламных конструкциях по адресам: ул. Блюхера, д. <...> и проспект Строителей, д. <...> в г. Кирове.

Время совершения административного правонарушения: 08.04.2020 г. (дата акта фиксации рекламы).

Объектом административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы.

Объективной стороной административного правонарушения являются действия должностного лица индивидуального предпринимателя Медведева <...> по определению содержания рекламы, размещенной на рекламных конструкциях в г. Кирове по адресам: ул. Блюхера, д. <...> и проспект Строителей, д. <...> рекламы: «SEX не предлагаем, зато даем скидку на шиномонтаж 50%. Звони <...>. Сеть автосалонов Механика. Качество. Сервис. Гарантия. SEX – с английского пол. Не является публичной офертой, сроки проведения акции с 15.03.2020 – 31.05.2020. Подробности проведения акции можно узнать по телефону <...> или на сайте <...>», в нарушение требований части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», что является нарушением части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Как следует из письменных пояснений ИП Медведева <...> (вх. № 3721 от 02.06.2020) он является единоличным исполнительным органом Сети станций технического обслуживания автомобилей «Механика» и занимает должность директора, согласование содержания рекламных макетов происходит непосредственно с

ним. Таким образом, Медведев <...> определил и распространил рекламу с использованием непристойных и оскорбительных образов, сравнений и выражений, в нарушение требований части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Соответственно субъектом административного правонарушения является индивидуальный предприниматель Медведев <...>.

Согласно части 2 статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

ИП Медведев <...> как должностное лицо, должен был предотвратить нарушение рекламного законодательства, однако, его допустил, в связи с чем нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе произошло по его вине.

Следовательно, субъективная сторона при совершении административного правонарушения характеризуется виной субъекта в форме неосторожности, поскольку Медведев <...> не предвидел возможности наступления вредных последствий, хотя должен был и мог их предвидеть. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законодательством требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, рассматриваемое правонарушение было совершено ИП Медведевым <...> по неосторожности.

Совершенные должностным лицом – индивидуальным предпринимателем Медведевым <...>, действия по определению содержания рекламной информации на рекламных конструкциях в г. Кирове по адресам: ул. Блюхера, д. 44 и проспект Строителей, д. <...>, следующего содержания: «SEX не предлагаем, зато даем скидку на шиномонтаж 50%. Звони <...>. Сеть автосалонов Механика. Качество. Сервис. Гарантия. SEX – с английского пол. Не является публичной офертой, сроки проведения акции с 15.03.2020 – 31.05.2020. Подробности проведения акции можно узнать по телефону <...> или на сайте <...>», в нарушение требований части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», содержат состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

О дате, месте и времени рассмотрения протокола должностное лицо – ИП Медведев <...> извещен надлежащим образом (копия протокола с указанием даты рассмотрения вручена 22.09.2020). На рассмотрение протокола ИП Медведев <...> не явился, направил представителя по доверенности № 1 от 19.02.2019 – <...>, который признал факт совершенного правонарушения.

Протокол рассмотрен в присутствии представителя ИП Медведева <...> по доверенности № 1 от 19.02.2019 – <...>.

В рассматриваемом случае состав административного правонарушения является формальным, следовательно, правонарушение является общественно-опасным с момента его совершения, независимо от наступления каких-либо последствий. При

этом сама общественная опасность выражается в пренебрежительном отношении к исполнению публично-правовых обязанностей и соблюдению требований действующего рекламного законодательства.

С учетом конкретных обстоятельств дела, учитывая характер и степень общественной опасности совершенного правонарушения, которая выразилась в пренебрежительном отношении к исполнению публично – правовых обязанностей в сфере рекламного законодательства, основания для освобождения ИП Медведева <...> от административной ответственности ввиду малозначительности в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

Кроме того, основанием для освобождения от ответственности могут служить обстоятельства, вызванные объективно непреодолимыми либо непредвиденными препятствиями, находящимися вне контроля лица, при соблюдении той степени добросовестности, которая требовалась от него в целях соблюдения законодательно установленных требований. Однако доказательств наличия указанных обстоятельств в материалы дела не представлено.

В соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ в качестве смягчающих вину обстоятельств установлено: раскаяние лица, совершившего административное правонарушение; добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия антимонопольному органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении; совершение административного правонарушения впервые.

В соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ отягчающих вину обстоятельств не установлено.

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 части 1, 2 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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.

Поскольку согласно информации, размещенной на сайте <https://rmsp.nalog.ru/>, индивидуальный предприниматель Медведев <...> включен в Реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, и правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, совершено должностным лицом впервые, с учетом отсутствия оснований, установленных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ, считаю возможным применить к должностному лицу меру ответственности в виде предупреждения.

Руководствуясь статьями 3, ч. 6 ст. 5, 33, 38 Федерального закона «О рекламе», статьями 2.1, 2.4, 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – индивидуального предпринимателя Медведева <...> (ИНН: <...>, ОГРНИП: <...>) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к должностному лицу – индивидуальному предпринимателю Медведеву <...> (ИНН: <...>, ОГРНИП: <...>) меру ответственности в виде предупреждения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях 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.