

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 04-5/2-8-2017 об административном правонарушении

«26» мая 2017 года

г. Тверь

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области Л.В.Посохова при осуществлении государственного контроля за соблюдением законодательства о рекламе, рассмотрев протокол от 05.04.2017, составленный в отношении юридического лица – Общества с ограниченной ответственностью «Инчермет» (далее – ООО «Инчермет», ИНН 6914008596, КПП 691401001, ОГРН 1026901849424) и материалы дела № 04-5/2-8-2017 об административном правонарушении,

в отсутствие законного представителя ООО «Инчермет», надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела, в присутствии представителя по доверенности ХХХ,

УСТАНОВИЛ:

06.03.2017 Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее – Тверское УФАС России, Управление) принято решение по делу № 04-6/2-1-2017, текст решения изготовлен в полном объеме 20.03.2017, которым реклама услуг по сбору металлолома, в которой воспроизведен плакат времен Великой Отечественной войны «Родина-мать зовет!», признана ненадлежащей; ООО «ИНЧЕРМЕТ» нарушившими требования части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно статье 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе) реклама - 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. 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. При этом в силу пункта 3 статьи 3 этого Закона о рекламе под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот. Указанная информация является рекламой, так как предназначена для неопределенного круга лиц, направлена на привлечение внимания и формирование у потребителей желания воспользоваться рекламируемыми услугами по сбору металлолома.

Согласно части 6 статьи 5 Закона о рекламе в рекламе не допускается использование 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.

Воспроизведенный в рекламе агитационный плакат «Родина-мать зовет» был создан художником И.М. Тоидзе в конце 1941 года и олицетворял символ сопротивления советского народа фашизму в Великой Отечественной войне.

Несмотря на то, что плакат времен Великой Отечественной войны «Родина-мать зовет!» не отнесен к числу объектов культурного наследия, воспроизведение широко известного образа, олицетворяющего сопротивление советского народа фашизму в качестве призыва сдавать металлолом и получать за это доход является оскорбительным для определенной социальной категории – ветеранов Великой Отечественной войны.

В ходе рассмотрения настоящего дела на сайте Тверского УФАС России www.tver.fas.gov.ru был проведен социологический опрос среди жителей города Твери, которым было предложено оценить содержание вышеуказанной рекламы и ответить на вопрос: используется ли в данной рекламе оскорбительное сравнение с известным историческим образом «Родина-мать зовет!». По результатам проведенного социологического опроса 51% опрошенных (491 голос) посчитали, что в рекламе используется оскорбительное сравнение с историческим образом «Родина-мать зовет!».

Вопрос о соответствии рекламы требованиям Закона о рекламе был вынесен также на заседание Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Тверском УФАС России (далее – Экспертный совет). Члены Экспертного совета приняли единогласное решение о признании рекламы услуг по сбору металлолома с использованием изображения плаката времен Великой Отечественной войны «Родина-мать зовет!», содержащей оскорбительные образы и сравнения и нарушающей требования части 6 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 6 статьи 5 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

Реклама размещена на территории ООО «ИНЧЕРМЕТ», осуществляющего деятельность по сбору металлолома и в его интересах, и именно ООО «Инчермет» допустило нарушение требований части 6 статьи 5 Закона о рекламе.

Кроме того, в рамках рассмотрения дела установлено, что рекламная конструкция установлена без разрешения, что свидетельствует о нарушении частей 9 и 10 статьи 19 Закона о рекламе. При отсутствии такого разрешения установка рекламной конструкции является самовольной.

Согласно информации администрации города Твери 20.12.2016 в отношении ООО «ИНЧЕРМЕТ» подготовлено и направлено предписание № 370 о демонтаже рекламной конструкции, установленной и (или) эксплуатируемой без разрешения, срок действия которого не истек, по адресу: г. Тверь, ул. Бочкина у дома 21.

Решением от 20.03.2017 № 04-6/2-1-2017 реклама услуг ООО «ИНЧЕРМЕТ» по сбору металлолома, в которой использован плакат времен Великой Отечественной войны «Родина-мать зовет!», размещенный в период с 12.12.2016 и распространяемой на

дату рассмотрения дела, признана ненадлежащей; рекламодаделец - ООО «ИНЧЕРМЕТ» нарушившим требования части 6 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно Акту от 17.04.2017 № 1, представленному ООО «ИНЧЕРМЕТ», рекламный баннер с рекламной конструкции демонтирован 17.04.2017 в 12 часов, к акту приложены фотографии процесса демонтажа.

Нарушение рекламодателем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой административную ответственность в соответствии со статьей 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3, 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.

В действиях ООО «ИНЧЕРМЕТ» имеется событие административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Дата совершения административного правонарушения: период с 12.12.2016 по дата 17.04.2017. Место совершения административного правонарушения: г. Тверь.

В соответствии со статьей 23.48 КоАП РФ федеральный антимонопольный орган и его территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ. Рассматривать дела об административных правонарушениях вправе как руководители территориальных органов федерального антимонопольного органа, так и их заместители.

В соответствии со статьей 24.1 КоАП РФ задачами производства по делу об административных правонарушениях является всестороннее, полное и объективное выяснение обстоятельств дела, разрешению его в соответствии с законом.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

Согласно части 1 статьи 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

В соответствии с позицией Конституционного Суда Российской Федерации санкции штрафного характера должны отвечать вытекающим из Конституции Российской Федерации требованиям справедливости и соразмерности, содержать публично-правовую ответственность лишь за виновное деяние и

дифференциацию санкции в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении санкции (постановление от 11.03.1998, постановление от 12.05.1998, постановление от 15.07.1999) .

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него 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.

При рассмотрении дела учитываются положения пункта 16.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10, согласно которому при рассмотрении дел об административных правонарушениях следует учитывать, что понятие вины юридических лиц раскрывается в части 2 статьи 2.1 КоАП РФ, при этом в отличие от физических лиц в отношении юридических лиц КоАП РФ формы вины не выделяет. Следовательно, и в тех случаях, когда в соответствующих статьях Особенной части КоАП РФ возможность привлечения к административной ответственности за административное правонарушение ставится в зависимость от формы вины, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ).

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям, с учетом характера, степени общественной опасности, наличия или угрозы причинения вреда личности, обществу или государству. Неисполнение ООО «ИНЧЕРМЕТ» требований Закона о рекламе свидетельствует о наличии общественной опасности действий последнего, свидетельствуют о пренебрежительном отношении юридического лица к требованиям вышеуказанного закона.

Учитывая положения пункта 21 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5, согласно которому квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния, отсутствуют основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 4.5 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении за нарушение законодательства о рекламе не может быть вынесено по истечении 1 года со дня совершения административного правонарушения. На дату вынесения настоящего постановления срок давности не истек.

В соответствии со статьей 4.1.1 КоАП РФ являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства юридическим лицам, 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 (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).

Согласно размещенной на сайте Федеральной налоговой службы информации ООО «ИНЧЕРМЕТ» включено в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства как малое предприятие, сведения о наличии имущественного ущерба отсутствуют, вступившие в силу постановления о привлечении ООО «ИНЧЕРМЕТ» к административной ответственности с более ранней датой правонарушения не установлены, в связи с чем административный штраф подлежит замене на предупреждение.

Руководствуясь статьями 2.1, 3.1, 4.1.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо Общества с ограниченной ответственностью «Инчермет» (ИНН 6914008596, КПП 691401001, ОГРН 1026901849424) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
2. Назначить Обществу с ограниченной ответственностью «Инчермет» административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии со ст.30.3 и ст. 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Заместитель руководителя Тверского УФАС России _____ Л.В.Посохова

Копия постановления подлежит направлению по адресу государственной регистрации ООО «Инчермет»