

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения

город Омск
Дело №

02 июля 2019 года
495/2019

055/04/14.3-

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) (...), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 20 июня 2019 года и другие материалы дела, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее также – КоАП РФ) в отношении общества с ограниченной ответственностью «Бродвей», адрес места нахождения (юридический адрес): 644024, г. Омск, ул. Березовского, д. 19, ИНН 5507214168, ОГРН 1095543033431 (далее – ООО «Бродвей», Общество),

в присутствии законного представителя - директора ООО «Бродвей» (...)

УСТАНОВИЛА:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 21 мая 2019 по делу № 055/05/5-224/2019 реклама ООО «Бродвей» была признана ненадлежащей, нарушающей требования части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»).

Комиссией Омского УФАС России также было принято решение о передаче материалов дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Настоящее дело об административном правонарушении было возбуждено протоколом от 20.06.2019 № 055/04/14.3-495/2019.

В результате рассмотрения протокола об административном правонарушении и иных материалов дела установлено следующее.

В адрес Омского УФАС России поступило обращение физического лица по факту распространения рекламы шоу-бара «K.U.K.L.A» на видеомониторе, расположенном на 1 этаже бизнес-центра.

По мнению заявителя, вышеуказанная реклама является непристойной, нарушающей требования законодательства Российской Федерации о рекламе.

В целях рассмотрения поступившего обращения специалистом Омского УФАС России 08.02.2019 был осуществлен выезд по адресу: г. Омск, ул. Пушкина, д. 67, корп.1, по результатам которого составлен акт фиксации.

Согласно пункту 1 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 (пункт 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена наружным способом (посредством видеомонитора), в адрес неопределенного круга лиц, направлена на привлечение внимания к шоу-бару «К.У.К.Л.А» и оказываемым в нем услугам.

По информации рекламораспространителя (ЗАО «Инстал»), рекламодателем вышеуказанной рекламы является ООО «Бродвей» (договор № АО-150 от 28.09.2016).

Кроме того, ЗАО «Инстал» был представлен видеоролик с рекламой шоу-бара «К.У.К.Л.А».

В распространенной рекламе усматриваются признаки нарушения части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», согласно которой 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 процессе рассмотрения дела ООО «Бродвей» представило пояснения:

- «использованный в рекламе женский образ не сопровождается какой-либо зрительной, графической или иной информацией, которая придавала бы рекламе непристойный, оскорбительный, неприличный и бесстыдный смысл. Содержание рекламы информирует об осуществлении юридическим лицом деятельности в области исполнительных искусств, представлений, концертов и прочей творческой деятельности, выраженных в различных танцевальных стилях, таких как пилатес и пол денс»;

-«реклама, размещенная в офисном центре не носит непристойного или вызывающего характера, поскольку выполнена в сдержанной форме»;

- «у нашей компании не было умысла разместить рекламу, которая станет предметом разбирательства с ФАС, кроме того, мы полагались на компанию, которая данный ролик с нами согласовала и разместила. Мы рассчитывали на профессионализм и опыт ЗАО «Интел», их знание законодательства о рекламе и того, что можно размещать, что нет» (вх. 2763 от 21.03.2019, № 4793 от 15.05.2019).

Факт размещения спорной рекламы в указанном месте и принадлежность ее Обществу не оспаривается ООО «Бродвей», подтвержден и установлен документально (договор № АО-150 от 28.09.2016, акт фиксации от 08.02.2019).

Признание использованных в рекламе образов непристойными в данном случае не должно требовать специальных знаний ввиду того, что разрешение этого вопроса должно осуществляться с позиции рядового потребителя, на привлечение внимания которого направлена реклама, поскольку именно потребитель выступает субъектом рекламных правоотношений.

Принимая во внимание тот факт, что поводом для подачи обращения была реакция несовершеннолетнего сына заявителя на рекламу, ООО «Бродвей» необходимо осуществлять более строгий контроль за содержанием рекламы.

Выбранный рекламодателем для привлечения внимания потребителя способ (позы полуобнаженных танцующих молодых женщин, их размер относительно прочего основного изображения, степень их обнаженности, расположение на экране и т.п.) не отвечает критериям пристойности, установленным в обществе, а для некоторых категорий граждан в силу религиозных, философских и иных убеждений может являться еще и оскорбительным.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно пункту 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Исходя из данного определения, ООО «Бродвей» является рекламодателем, т.е. лицом, определившим объект рекламирования и содержание рекламы.

В силу части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель.

При этом часть 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» за нарушение требований части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» не устанавливает ответственность для рекламодателя, т.е. лица, осуществляющего распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (ЗАО «Инстал»).

Таким образом, ООО «Бродвей», имея возможность для соблюдения требований части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», не приняв все зависящие от нее меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена 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.

Местом совершения административного правонарушения является адрес места нахождения ООО «Бродвей», а именно: город Омск.

Временем совершения административного правонарушения является дата фиксации распространения рекламы: 08.02.2019.

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

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение ООО «Бродвей» установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие ее действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.3-495/2019, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.3-495/2019, в качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность ООО «Бродвей» (статья 4.2 КоАП РФ), признан факт совершения им административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «Бродвей» (статья 4.3 КоАП РФ), не выявлено.

На основании части 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 частям 1, 2, 3 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

Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба. 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства на сайте Федеральной налоговой службы России <https://rmsp.nalog.ru> от 28.06.2019 № ЮЭ9965-19-6161628 общество с ограниченной ответственностью «Бродвей» является субъектом малого и среднего предпринимательства – малым предприятием (дата внесения сведений в реестр 10.08.2018).

Оценив характер и обстоятельства совершенного ООО «Бродвей» административного правонарушения, должностное лицо усмотрело основания для применения положений статей 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ, поскольку их применение в данной ситуации является справедливым, отвечающим принципу целесообразности юридической ответственности, характеру правонарушения и обстоятельствам его совершения, соответствует как интересам лица, привлекаемого к ответственности, так и интересам государства.

Учитывая, что факт возбуждения административного дела сам по себе уже выполняет предупредительную функцию, вынесение предупреждения по данному делу обеспечивает соответствующую защиту охраняемым законом государственным и общественным интересам.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПО С Т А Н О В И Л А:

Признать виновным общество с ограниченной ответственностью «Бродвей» (ИНН 5507214168, ОГРН 1095543033431) в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и применить к нему меру ответственности, предусмотренную частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде предупреждения за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган,

вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.

Заместитель руководителя управления

(...)

Копия

постановления

получена

02.07.2019
