

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения по делу № АР-55-18 об административном правонарушении

11.07.2018г.

г. Уфа, ул. Пушкина, д. 95

Я, заместитель руководителя Башкортостанского УФАС России – начальник отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы <...>., рассмотрев материалы дела №Р-51-18, материалы дела об административном правонарушении №АР-55-18, в присутствии представителя ИП <...> по доверенности от 04.07.2018г. – <...> , в отношении индивидуального предпринимателя <...> (права и обязанности разъяснены) (<...>, зарегистрирован по адресу: <...>, ОГРНИП 313028000068041, ИНН 026402336170),

УСТАНОВИЛ:

В соответствии со статьей 1 Федерального закона «О рекламе» целями настоящего Федерального закона являются развитие рынков товаров, работ и

услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в РФ единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства РФ о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Целью любого закона является защита и охрана определенных общественных интересов. Включение законодателем в цели Федерального закона «О рекламе» предотвращения и пресечения ненадлежащей рекламы, говорит о том, что распространение такой рекламы уже является угрозой общественным интересам, охраняемым данным законом.

Согласно пункту 6.1.1 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы (приложение №1 к приказу ФАС России от 23.07.2015 №649/15) территориальный орган осуществляет контроль за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями законодательства о рекламе.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан поступило обращение заявителя б/н (вх. №5294 от 16.04.2018г.), а именно реклама, размещенная на листовке, распространяемой в г. Дюртюли 16.04.2018г., рекламодатель – ИП <...> (452680, РБ, г. Нефтекамск, ул. Березовское шоссе 24а, кв.68).

Реклама: «Оптовая база. Сеть магазинов Центр отопления Engineering Solutions У нас цены зае...сь приходи и убедись! Дюртюли ул. Ленина 24 8/34787/2-10-00 Здание автовокзала», с изображением девушки, показывающей большие пальцы рук, поднятые вверх, распространяемая на листовках 16.04.2018г. в г. Дюртюли, рекламодатель – ИП <...> (452680, РБ, г. Нефтекамск, ул. Березовское шоссе 24а, кв.68), имеет признаки нарушения части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в части того, что:

- 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.

26.06.2018г. указанная реклама была вынесена на обсуждение очередного заседания Экспертного совета по применению законодательства о рекламе.

Члены совета отметили, что реклама неэтична и построена на языковой игре. В указанной рекламе, исходя из общей рифмы, ритмики слогана, а также изображения девушки используется бранное слово.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона "О рекламе", ответственность за нарушение требований, установленных ч. 6 ст. 5 указанного закона несет рекламодатель.

04.07.2018г. на заседании присутствовал представитель ИП <...> по доверенности от 29.03.2018г. – <...>.

От ИП <...> поступили письменные пояснения (вх. №9649 от 04.07.2018г.), согласно которым: «...здесь же предполагалось слово «заеЛИсь», что согласно электронной версии толкового словаря русского языка под ред. <...> (<https://kartaslov.ru>), что означает: «Стать слишком разборчивым, привередливым, капризным», и не имеет никакого отношения к бранным словам...листовки с рекламой: «У нас цены зае..сь, приходи и убедись!» были розданы на территории г. Бирск и г. Дюртюли Республики Башкортостан в количестве 6000 экземпляров. На сегодняшний день у ИП <...> данных листовок нет, что не позволяет нам их уничтожить. Кроме этого, сообщаем, что после распространения вышеуказанных листовок в г. Бирск РБ поток покупателей магазина «Центр отопления» увеличился в 2-3 раза».

Также от ИП <...> поступили документы (вх. №9649 от 04.07.2018г.): копия свидетельства о постановке на учет в налоговом органе, копия листовки, копия счета на оплату №202 от 26.03.2018г., копия договора №18-20 от 16.01.2018г., копия свидетельства о государственной регистрации в налоговом органе.

Анализ материалов дела показал, что в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан поступило обращение заявителя б/н (вх. №5294 от 16.04.2018г.), а именно реклама, размещенная на листовке, распространяемой в г. Дюртюли 16.04.2018г., рекламодаделец – ИП <...> (452680, РБ, г. Нефтекамск, ул. Березовское шоссе 24а, кв.68) следующего содержания: «Оптовая база. Сеть магазинов Центр отопления Engineering Solutions У нас цены зае...сь приходи и убедись! Дюртюли ул. Ленина 24 8/34787/2-10-00 Здание автовокзала», с изображением девушки, показывающей большие пальцы рук, поднятые вверх.

Данная реклама нарушает часть 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в части того, что:

- 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 со статьей 38 Федерального закона "О рекламе", ответственность за нарушение требований, установленных ч. 6 ст. 5 указанного закона несет рекламодаделец.

В силу письма ФАС России от 29.04.2013г. № АД/17355/13 о порядке применения части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе», возможна ситуация, когда одна и та же реклама оценивается неоднозначно с точки зрения ее этичности различными категориями населения. При этом, по мнению ФАС России, для признания рекламы неэтичной не требуется получение единогласного мнения абсолютного большинства потребителей рекламы, достаточно установить наличие значимого количества людей, воспринимающих рекламу как неэтичную.

26.06.2018г. указанная реклама была вынесена на обсуждение очередного заседания Экспертного совета по применению законодательства о рекламе.

Члены совета отметили, что реклама неэтична и построена на языковой игре. В указанной рекламе, исходя из общей рифмы, ритмики слогана, а также изображения девушки используется бранное слово.

В рассматриваемой рекламе используется слово «зае..сь», которое в данном случае воспринимается как нецензурное, учитывая общий смысл фразы, ее ритмичность, изображение девушки с поднятыми большими пальцами рук вверх. В рекламе имеет место использование недоговоренного бранного слова, легко считываемого потребителем. Постановка вместо одной или нескольких букв точек является одним из способов маскировки нецензурного слова.

В данной рекламе слово «зае..сь» может быть оценено как неприличное (матерное) на основании непристойных подтекстовых значений (ассоциаций).

При распространении данной рекламы использован прием амфиболии (амфиболия (гр. *amphibolia* - двусмысленность, двойственность) – логическая ошибка, заключающаяся в том, что грамматическое выражение допускает его двоякое толкование) с использованием завуалированной формы бранного слова.

Учитывая, что амфиболия, это риторический прием двусмысленности, конструктивным принципом которого является нарушение тождества семантики слова посредством постановки его в такой контекст, в котором это слово (или словосочетание) одновременно реализуется в двух разных значениях, использование амфиболии в данной рекламе направлено не на использование буквального значения использованных слов и словосочетаний, а на придание тексту иного, в данном случае непристойного образа, в первую очередь вытекающего из ассоциативного созвучия использованного слова.

Члены Экспертного совета единогласно признали наличие в рекламе бранных слов.

В соответствии с п. 1 ст. 3 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространялась посредством раздачи листовок;

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – услугам центра отопления Engineering Solutions, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

На основании изложенного, комиссией принято решение признать данную рекламу ненадлежащей, нарушающей ч.6 ст. 5 Федерального закона «О рекламе»; в связи с тем, что на момент вынесения решения были представлены пояснения ИП <...>

подтверждающие устранение нарушения законодательства о рекламе, принято решение предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 04.07.2018г.

Согласно ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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.

В связи с тем, что нарушение законодательства РФ о рекламе влечет административную ответственность, Управлением, вынесено определение о возбуждении дела (исх. №6/8627 от 05.07.2018г.) об административном правонарушении и проведении административного расследования по ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ в отношении ИП <...>., назначено на 11 июля 2018г. в 09 часов 30 минут, по адресу: г. Уфа, ул. Пушкина, д.95 каб. 518.

11.07.2018г. в присутствии представителя ИП <...> по доверенности от 04.07.2018г. – <...> в отношении ИП <...> составлен протокол об административном правонарушении №АР-55-18 (исх.№6/8850 от 11.07.2018г.). Представителем ИП <...> – <...> заявлено ходатайство о рассмотрении дела 11.07.2018г. Ходатайство удовлетворено.

Событие административного правонарушения вменяемое ИП <...>выражается в распространении ненадлежащей рекламы, размещенной на листовке, распространяемой в г. Дюртюли 16.04.2018г., рекламодаделец – ИП. <...> (452680, РБ, г. Нефтекамск, ул. Березовское шоссе 24а, кв.68) следующего содержания: «Оптовая база. Сеть магазинов Центр отопления Engineering Solutions У нас цены зае...сь приходи и убедись! Дюртюли ул. Ленина 24 8/34787/2-10-00 Здание автовокзала», с изображением девушки, показывающей большие пальцы рук, поднятые вверх, так как она нарушает часть 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Объект правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ – отношения в области получения потребителем достоверной рекламы, соответствующей требованиям законодательства РФ о рекламе.

Субъект правонарушения – ИП <...> (<...>, зарегистрирован по адресу: <...>, ОГРНИП 313028000068041, ИНН 026402336170).

Объективная сторона данного правонарушения состоит в распространении ненадлежащей рекламы, недопустимой с точки зрения законодательства РФ о рекламе.

Субъективная сторона правонарушения характеризуется виной в форме умысла. У ИП <...> имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение

которых Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Таким образом, состав административного правонарушения имеется.

Место совершения административного правонарушения – Республика Башкортостан.

Время совершения административного правонарушения – 16.04.2018г.

В силу ч.1 ст. 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.

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.

На основании статьи 4 Федерального закона от 24 июля 2007 г. N 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к категории субъектов малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, крестьянские (фермерские) хозяйства.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства (номер – ИЭ9965-18-1337308 от 11.07.2018г.) ИП <...> относится к категории субъекта малого и среднего предпринимательства - микропредприятие.

В материалах дела №АР-55-18 отсутствует информация о привлечении ИП <...> к административной ответственности по статье 14.3 КоАП РФ ранее, что также было отражено в протоколе. Данная реклама распространялась только на территории Республики Башкортостан.

Данное правонарушение не повлекло за собой причинение 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 имущественного ущерба.

Руководствуясь статьями 2.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.4, ч.1 ст. 14.3, 23.48, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать индивидуального предпринимателя <...> (<...>, зарегистрирован по адресу: <...>, ОГРНИП 313028000068041, ИНН 026402336170) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ и подвергнуть административному наказанию в виде **предупреждения**.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано лицами, указанными в статьях 25.1 - 25.5 КоАП РФ, вынесенное должностным лицом – в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела.

В соответствии с частью 2 статьи 30.1 КоАП РФ в случае, если жалоба на постановление по делу об административном правонарушении поступила в суд или вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, жалобу рассматривает суд.

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.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.2 КоАП РФ жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается судьбе, в орган, должностному лицу, которыми вынесено постановление по делу и которые обязаны в течение трех суток со дня поступления жалобы направить ее со всеми материалами дела в соответствующий суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.2 КоАП РФ жалоба может быть подана непосредственно в суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, уполномоченным ее рассматривать.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в

течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя

<...>