

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 130-14.3ч.1/17 об административном правонарушении

15 декабря 2017 года г. Челябинск

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области, <...>, рассмотрев материалы административного дела № 130-14.3ч.1/2017, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Кураж» (ОГРН 1177456053840, ИНН 7453310797, КПП 745301001, зарегистрированное Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 17 по Челябинской области 06.06.2017 года по адресу: 454091, г. Челябинск, ул. Труда, д. 105, пом. 101) (далее – ООО «Кураж»), по факту размещения на рекламных конструкциях по адресу: г. Челябинск, ул. Кирова, д. 80 рекламы с использованием непристойных женских образов с нарушением требований части 6 статьи 5, части 3.1 статьи 19 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

в присутствии <...>, являющегося представителем ООО «Кураж», извещенного о месте и времени рассмотрения дела № 130-14.3ч.1/17 об административном правонарушении и заявившего ходатайство о рассмотрении дела в день составления протокола, а именно 15.12.2017,

в присутствии специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России <...>,

исследовав материалы дела,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России поступили обращения физических лиц по факту размещения на рекламных конструкциях по адресу: г. Челябинск, ул. Кирова, д. 80 рекламы с использованием непристойных женских образов.

По мнению заявителей, реклама организации с коммерческим обозначением «Nebat», размещенная на рекламных конструкциях по адресу: г. Челябинск, ул. Кирова, д. 80 содержит признаки нарушения части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», поскольку в рекламе присутствуют непристойные женские образы и выражения.

Специалистами Челябинского УФАС России осуществлен выезд по адресу: г.

Челябинск, ул. Кирова, д. 80 и произведен осмотр входной группы организации с коммерческим обозначением «Neban».

Со стороны входной группы организации с коммерческим обозначением «Neban» размещены рекламные конструкции с рекламой следующего содержания: «А можно всех посмотреть?», «Люблю сверху», «Никогда не отказываю», «Войди в меня» и изображением визуальных женских образов. Также присутствует следующая информация: «ООО «Кураж», Юридический адрес: 454091, Челябинская обл., Челябинск г, ул. Труда, д. 105, помещение 101. ИНН 7453310797, КПП 745301001».

На запрос Челябинского УФАС России ООО «Кураж» представило письменные пояснения, согласно которым после того, как Общество получило претензии от Челябинского УФАС России (уведомление пришло 25.08.2017), то оно своевременно демонтировало своими силами и средствами рекламную конструкцию, а также рекламу с рекламными выражениями, что подтверждается фотоматериалами, представленными Обществом.

1. Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламой понимается 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.

Сведения, размещенные на конструкции, воспринимаются в совокупности с оформлением входной группы организации с коммерческим обозначением «Neban» как информация, предназначенная для неопределенного круга лиц, направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование интереса к нему, продвижение на рынке.

Таким образом, по адресу: г. Челябинск, ул. Кирова, д. 80 со стороны входной группы размещена рекламная информация организации с коммерческим обозначением «Neban».

В рекламе организации с коммерческим обозначением «Neban» присутствуют визуальные женские образы и сведения: «А можно всех посмотреть?», «Люблю сверху», «Никогда не отказываю», «Войди в меня».

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.

Слово «непристойный» в соответствии с Толковым словарем русского языка С.И. Ожегова означает «неприличный, бесстыдный». Слово «Бесстыдный» согласно вышеуказанному словарю означает противоречащий общественной морали, непристойный. «Неприличный» - противоречащий правилам приличия. «Приличие» - правило поведения, благопристойность.

Слово «двусмысленный» в соответствии с Толковым словарем русского языка Д.Н. Ушакова означает: двойственный; содержащий неприличный,

нескромный намек. Реклама организации с коммерческим обозначением «Nebat» со сведениями: «А можно всех посмотреть?», «Люблю сверху», «Никогда не отказываю», «Войди в меня» могут вызывать у потребителей ассоциации, не связанные с деятельностью ресторанов.

К непристойным образам, могут быть отнесены такие образы и выражения, которые нарушают общепринятые модели и принципы поведения в обществе с точки зрения морали и нравственности.

Присутствующие в рекламе организации с коммерческим обозначением «Nebat» визуальные женские образы в совокупности с определенными выражениями могут вызывать у потребителей ассоциации, не связанные с деятельностью ресторанов и также являются непристойными, так как демонстрация таких образов и выражений в общественных местах для широкого публичного обозрения противоречит общепринятой модели поведения, иными словами, является безнравственным.

Важным обстоятельством является тот факт, что способ распространения рекламы, для которой использованы рекламные конструкции, ограничивает потенциального потребителя рекламы в возможности ее игнорировать. Распространение рекламы в публичном месте, доступном для неограниченного круга лиц указывают на непристойность данной рекламы.

Челябинским УФАС России проведен интернет-опрос пользователей информационно-коммуникационной сети Интернет на официальном сайте антимонопольного органа www.chel.fas.gov.ru, направленный на исследование мнения потребителей о том, являются ли использованные в данной рекламе образы непристойными? Так, 47% респондентов (из 13750 опрошенных) ответили, что в рекламе ООО «Кураж», размещенной на рекламных конструкциях по адресу: г. Челябинск, ул. Кирова, д. 80, женские образы являются непристойными.

В опросе приняли участие 13750 респондентов, 47% которых ответили, что в рекламе ООО «Кураж», размещенной на рекламных конструкциях по адресу: г. Челябинск, ул. Кирова, д. 80, женские образы являются непристойными.

Согласно письму ФАС России от 29.04.2013 № АД/17355/13 "О порядке применения части 6 статьи 5 ФЗ "О рекламе" для признания рекламы неэтичной не требуется получение единого мнения или мнения абсолютного большинства потребителей рекламы, достаточно установить наличие значимого количества людей, воспринимающих рекламу как неэтичную.

Таким образом, используемые в рекламе развлекательного заведения «Nebat» визуальные женские образы в совокупности с недвусмысленными выражениями являются непристойными и данная реклама нарушает требования части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. В соответствии с частью 3.1 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» распространение наружной рекламы на объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации, включенных в единый государственный реестр объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, их территориях допускается в случаях и на условиях, которые предусмотрены Федеральным законом от 25 июня 2002 года N 73-ФЗ "Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации", с соблюдением требований к рекламе и ее

распространению, установленных настоящим Федеральным законом.

Согласно части 1 статьи 35.1 Федерального закона «Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации» не допускается распространение наружной рекламы на объектах культурного наследия, включенных в реестр, а также на их территориях, за исключением территорий достопримечательных мест.

В соответствии с Перечнем объектов культурного наследия, включенных в единый государственный реестр объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, расположенных на территории Челябинского городского округа Челябинской области здание по адресу: г. Челябинск, ул. Кирова, д. 80 является объектом культурного наследия регионального значения (памятник) на основании Решения исполнительного комитета Челябинского областного Совета депутатов трудящихся от 20.09.1977 г. № 371.

Таким образом, размещение рекламных конструкций на объекте культурного наследия регионального значения (памятнике), расположенном по адресу: г. Челябинск, ул. Кирова, д. 80, нарушает требования части 3.1 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».

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

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 3.1 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

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

Согласно пункту 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем и рекламораспространителем рекламы с использованием непристойных женских образов является ООО «Кураж», как лицо, осуществляющее деятельность под коммерческим обозначением «Nebat», и в интересах которого размещена реклама по адресу г. Челябинск, ул. Кирова, д. 80.

Распространение ненадлежащей рекламы также установлено решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 13 сентября 2017 года.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч

до двух тысяч пятьсот рублей; должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста до пятисот тысяч рублей.

Статья 1.5. КоАП РФ устанавливает, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Материалами дела установлено, что ООО «Кураж» в отсутствие объективно непреодолимых препятствий, имело реальную возможность не размещать на рекламных конструкциях по адресу: г. Челябинск, ул. Кирова, д. 80 рекламу с использованием непристойных женских образов с нарушением требований части 6 статьи 5, части 3.1 статьи 19 Федерального закона «О рекламе», однако им не были приняты соответствующие меры, что доказывает факт наличия у ООО «Кураж» вины в совершении вменяемого ему нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Вина ООО «Кураж» выразилась в ненадлежащем исполнении обязанности по соблюдению требований рекламного законодательства при распространении на рекламных конструкциях по адресу: г. Челябинск, ул. Кирова, д. 80 рекламы с использованием непристойных женских образов, в результате чего были нарушены требования части 6 статьи 5, части 3.1 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет один год со дня совершения административного правонарушения (часть 1 статьи 4.5 КоАП РФ).

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 5 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда РФ от 8.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» рассматривая дела о привлечении лиц к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе, суды должны учитывать, что срок давности привлечения к административной ответственности начинает течь с момента совершения такого правонарушения, а не с момента принятия антимонопольным органом решения о нарушении законодательства о рекламе.

11 августа 2017 года специалистами Челябинского УФАС России зафиксировано распространение рекламы, что подтверждается актом осмотра № 112-2017 от 11 августа 2017 года.

Таким образом, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ годичный срок давности для привлечения ООО «Кураж» к административной ответственности в связи с распространением рассматриваемой рекламы истекает 11 августа 2018 года в связи с чем привлечение ООО «Кураж» к административной ответственности осуществляется в пределах срока давности.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих ООО «Кураж» надлежащему соблюдению требований части 6 статьи 5, части 3.1 статьи 19 Федерального закона «О рекламе», Челябинским УФАС России не выявлено.

У ООО «Кураж» отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно – для соблюдения требований части 6 статьи 5, части 3.1 статьи 19

Федерального закона «О рекламе». Однако ООО «Кураж» не приняло необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

При таких обстоятельствах ООО «Кураж» признается виновным в совершении административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, исключающих вину ООО «Кураж» в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

Федеральным законом от 03.07.2016 N 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнена статьей 4.1.1, устанавливающей, что 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.

В соответствии со статьей 2 указанного закона данные изменения вступают в силу со дня официального опубликования (опубликовано на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> - 04.07.2016).

Согласно выписке из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ООО «Кураж» является субъектом малого предпринимательства (микробизнес).

В силу части 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

ООО «Кураж» впервые совершило нарушение рекламного законодательства, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом изложенного, при наличии обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса административное наказание ООО «Кураж» в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях подлежит замене на предупреждение.

С учетом положений ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, закрепившей цели административного наказания, предупреждение является официальным предостережением юридического лица от возможности совершения им противоправного действия.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание.

Руководствуясь статьями 4.1.1., 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «Кураж» (ОГРН 1177456053840, ИНН 7453310797, КПП 745301001, зарегистрированное Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 17 по Челябинской области 06.06.2017 года по адресу: 454091, г. Челябинск, ул. Труда, д. 105, пом. 101) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии со статьей 4.1.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях объявить обществу с ограниченной ответственностью «Кураж» официальное порицание в форме предупреждения за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

- 3 статьи 30.1. и частью 1 статьи 30.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1. Кодекса Российской Федерации 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.

Постановление объявлено 15 декабря 2017 года в присутствии <...>, являющегося представителем ООО «Кураж».