

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 20

о назначении административного наказания

по делу № 027/04/14.3-58/2024 об административном правонарушении

28 мая 2024 года
Хабаровск

Г.

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 13 мая 2024 года и материалы дела № 027/04/14.3-58/2024 об административном правонарушении, в отношении индивидуального предпринимателя * в связи с нарушением части 7 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), что образовало состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

в отсутствие ИП *, надлежащим образом извещенного о дате, месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора Хабаровским УФАС России 25 декабря 2023 года и 18 января 2024 года на задних дверях кузовов грузовых автомобилей с регистрационными номерами № P310MO 27RUS и № X060CK 27RUS соответственно (в г. Хабаровске) установлено размещение рекламы автосервиса следующего содержания:

«Что смотришь? Арендуй меня!!! Рифрежераторы до -20С, категория «В», микроавтобусы 77-05-13 ул. Луговая, 29, 8-914-191-44-81.

С авто полная? Тогда тебе к нам, сделаем из → ! 77-05-13 ул. Луговая, 29»

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «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.

В соответствии с частью 6 статьи 5 ФЗ «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.

Хабаровским УФАС России организовано проведение заседания Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Управлении Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю (далее – Экспертный совет), которое состоялось 22 января 2024 года.

В заседании Экспертного совета приняли участие 24 члена из 27.

На повестку заседания Экспертного совета поставлены вопросы:

- Содержит ли реклама непристойные образы?
- Содержит ли реклама оскорбительные образы?
- Содержит ли реклама непристойные выражение?
- Содержит ли реклама оскорбительные выражения?
- Содержит ли реклама бранные слова?

По итогам заседания Экспертного совета решено (большинством голосом), что в рекламе присутствуют признаки нарушения части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе», то есть данная реклама содержит непристойные образы (23 голоса из 24), оскорбительные образы (18 голосов из 24) и непристойные выражения (14 голосов из 24).

Кроме того, указанная выше реклама 27 декабря 2023 года (исх. № НК/13122/23) Хабаровским УФАС России направлена в адрес

Саморегулируемой организации Ассоциации маркетинговой индустрии «Рекламный совет» в г. Санкт Петербург (далее – СРО АМИ «Рекламный совет») с целью проведения последним экспертизы рекламы и для оценки ее содержания на использование в ней непристойных и (или) оскорбительных образов, непристойных и (или) оскорбительных выражений, бранных слов.

По итогам экспертизы и оценки данной рекламы, проведенной членами комитета по рассмотрению жалоб потребителей и обращений государственных органов и общественных объединений Общественного совета по рекламе Санкт-Петербурга и правового комитета СРО АМИ «Рекламный совет» (вх. № 620-ЭП/24 от 17.01.2024), эксперты большинством голосов (83,3%) пришли к выводу о наличии в рекламе нарушений положений части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе», нарушений норм, изложенных в Российском Кодексе практики рекламы и маркетинговых коммуникаций (2012 год) и в Кодексе рекламы и маркетинговых коммуникаций МТП.

По мнению экспертов, в рассматриваемом материале видны распространенные в частном общении непристойности, которые не вправе претендовать на навязывание себя неопределенному кругу лиц через рекламу. Графическое изображение непристойных слов можно приравнять к их использованию, ассоциации с ними однозначны.

Таким образом, спорная реклама нарушает требования части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 6 статьи 5 Закона несет рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер 8(4212) 77-05-13, указанный в рекламе автосервиса, принадлежит номерной емкости ПАО «МТС» (г. Хабаровск, Хабаровский край).

В ходе подготовки материалов дела Хабаровским УФАС России сделан запрос ПАО «МТС» (исх. № НК/13121/23 от 27.12.2023), в

соответствии с ответом которого (вх. № 479-ЭП/24 от 15.01.2024) абонентский номер 8(4212) 77-05-13 выделен * .

Таким образом, рекламодателем вышеуказанной рекламы, лицом, в чьих интересах размещается реклама, является индивидуальный предприниматель*

На основании части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) нарушение рекламодателем, рекламодателем, рекламодателем законодательства о рекламе (ненадлежащая реклама) влечет наложение административного штрафа.

Административное правонарушение, совершенное ИП *, не может быть признано малозначительным в силу статьи 2.9. КоАП РФ.

Для привлечения к административной ответственности по статье 14.3. КоАП РФ достаточно наличия факта распространения ненадлежащей рекламы. При этом частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрено наложение различных размеров штрафа на юридических лиц (от ста до пятисот тысяч рублей) в зависимости от обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность.

Согласно пункту 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» (на которое ссылается заявитель), малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1. КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

В соответствии с пунктом 18.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации «О внесении дополнений в некоторые Постановления Пленума Высшего

Арбитражного Суда Российской Федерации, касающиеся рассмотрения арбитражными судами дел об административных правонарушениях» квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 настоящего Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

Основанием для освобождения от ответственности могут служить обстоятельства, вызванные объективно непреодолимыми либо непредвиденными препятствиями, находящимися вне контроля хозяйствующего субъекта, при соблюдении той степени добросовестности, которая требовалась от него в целях выполнения законодательно установленной обязанности.

Нормы о малозначительности правонарушения применяются в исключительных случаях и независимо от состава административного правонарушения. Применение названных норм является правом суда и осуществляется с учетом конкретных обстоятельств дела.

В рассматриваемом случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в пренебрежительном отношении ИП * к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права в сфере рекламного законодательства.

На момент привлечения к административной ответственности ИП * не представлено доказательств, подтверждающих наличие исключительных обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного правонарушения.

В материалах дела отсутствуют доказательства, свидетельствующие о том, что ИП * были приняты все зависящие от него меры, направленные на недопущение совершения административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, а также доказательств объективной невозможности соблюдения рекламного законодательства в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые оно не могло предвидеть и предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

Таким образом, основания для применения малозначительности

совершенного административного правонарушения отсутствуют.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.2 КоАП РФ, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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 с частью 3.5 статьи 4.1, статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде предупреждения назначается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или 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.

Административное правонарушение, совершенное ИП * не входит в перечень административных правонарушений, указанных в части 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Ранее ИП * по статье 14.3 КоАП РФ к ответственности не привлекался.

Кроме того, в совершенном ИП * правонарушении отсутствует причинение вреда или угроза 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, угроза чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также отсутствует имущественный ущерб.

Учитывая наличие совокупности изложенных выше обстоятельств, руководствуясь частями 1, 2 статьи 3.5, частью 1 статьи 4.1.1, статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать ИП * виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП РФ 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.