

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

город Омск

Дело № 055/04/14.3-109/2024

14 февраля 2024 года

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее - Омское УФАС России) (...), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 01.02.2024 и другие материалы дела, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) в отношении индивидуального предпринимателя (...),

в отсутствие ИП (...)

УСТАНОВИЛА:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 21.12.2023 по делу № 055/05/5-1273/2023 реклама ИП (...) 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 дел уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Протоколом об административном правонарушении от 01.02.2024 № 055/04/14.3-109/2024 в отношении ИП (...) возбуждено дело по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Доказательствами по делу об административном правонарушении, установленными протоколом и другими документами, подтверждено следующее. 04.09.2023 и 28.09.2023 Омским УФАС России на входных дверях торгово-развлекательного комплекса «Маяк Молл», расположенных со стороны пр. Комарова и ул. Перелета, были зафиксированы факты размещения информации «Galiev Автоключи А ты сделал ключ? +7958-885-00-14 бутик 131», сопровождающейся изображением красноармейца.

По определению, данному статьей 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 - это 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;

товар - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Вышеуказанная информация подпадает под понятие «реклама», распространена в адрес неопределенного круга лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - услугам по изготовлению ключей для автомобилей.

Используемый рекламный образ определенно апеллирует к известному образцу советского плакатного искусства, при этом слоган «А ты сделал ключ?» является переформулировкой слогана «Ты записался добровольцем?».

Изначально основной целью создания образа красноармейца с агитационного плаката Дмитрия Моора (Орлова) «Ты записался добровольцем?» (1920 г.) являлся призыв к защите Родины, укрепление чувств патриотизма и боевого духа, при этом выбранные при оформлении цвета красных оттенков, яркая графика и запоминающийся текст использовались автором для привлечения большего внимания аудитории и призыва к участию в добровольческом движении.

Данный плакат размещался как во время Гражданской войны (в период 1920-1922 гг.), так и во время Великой Отечественной войны 1941-1945 гг.

Известный плакат входит в коллекцию политического плаката Государственного музея истории города Санкт-Петербурга (<https://www.spbmuseum.ru/funds/54/>), его копии хранятся в Государственном историческом музее (<https://catalog.shm.ru/cross-search?query=ты%20записался%20добровольцем>).

Рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара, однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые к рекламе, которая не должна противоречить нормам морали и нравственности, принятым в обществе. Соблюдение такого баланса обеспечивается существующим законодательным запретом на использование в любой рекламе непристойных образов, бранных выражений, сравнений и т.п.

Вопрос оценки изображений, слов и иных образов носит субъективный характер, основан на восприятии информации каждым индивидуумом в отдельности, в связи с чем 25.10.2023 года реклама была рассмотрена на заочном заседании Экспертного совета по рекламе при Омском УФАС России.

Согласно Положению об Экспертном совете по применению законодательства о рекламе при Омском УФАС России Экспертный совет является консультативно-совещательным органом при Управлении, его выводы имеют рекомендательный характер, необходимы для принятия решений о соответствии рекламы требованиям законодательства Российской Федерации, что преследует цель реализации государственной политики в области контроля соблюдения рекламного законодательства на территории Омской области и развитию рынка рекламных услуг.

Экспертный совет формируется из представителей органов исполнительной власти, участников рекламного рынка, научных организаций, экспертов и специалистов в отдельных областях знаний.

Основными задачами Экспертного совета являются экспертиза и оценка:

- содержания рекламы;
- воздействия рекламы на потребителей;
- соответствия действительности сведений, сообщаемых в рекламе и т.д.

В рамках рассмотрения на предмет соответствия используемого в рекламе образа красноармейца членам Экспертного совета (11 человек) были заданы следующие вопросы:

1. Считаете ли Вы, что использование в рекламе изображения, сходного с описанием образа Красноармейца, недопустимо с точки зрения этичности, фактически превращает знаковый символ эпохи Великой Отечественной войны в искаженный образ, использованный в целях привлечения внимания граждан к услуге по изготовлению ключей.

2. Считаете ли вы, что данная реклама может оскорбить чувства людей, которым памятни плакаты советских времен, в основу которых легли исторические события - Гражданская война (1917) и Великая Отечественная война (1941-1945).

Эксперты сошлись во мнении, что использование в рекламе изображения, сходного с образом красноармейца, недопустимо с точки зрения этичности, фактически превращает знаковый символ эпохи, в том числе Великой Отечественной войны в искаженный образ, использованный в целях привлечения внимания граждан к услуге по изготовлению ключей.

Большинство экспертов посчитало, что реклама может оскорбить чувства людей, которым памятни плакаты советских времен, в основу которых легли исторические события Гражданской войны и Великой Отечественной войны.

Согласно части 6 статьи 5 Федерального 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.

С учетом изложенного использование фрагментов (образа красноармейца и слогана) в рекламных целях является неуместным, неэтичным, способным оскорбить память граждан о трагическом прошлом страны, следовательно, нарушает требования части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

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

Установлено, что деятельность в торгово-развлекательном комплексе «Маяк Молл» (г. Омск, пр. Комарова, д. 6, к. 1) осуществляет ООО «Маяк Молл». Между ООО «Маяк Молл» (Арендодатель) и ИП (...) (Арендатор) заключены договоры № КЗ/22

от 13.10.2023, № К12/22 от 12.09.2022 (далее - Договоры).

Согласно пунктам 1.2 Договоров Арендодатель передает Арендатору во временное владение места «К3» и «К12» на входных дверях торгово-развлекательного комплекса «Маяк Молл» для размещения справочно-информационных материалов (размещение указателей).

Пунктом 2.3.4 Договоров установлено, что Арендатор обязуется размещать на объектах информацию, на содержание которой не распространяются запреты и ограничения в соответствии с действующим законодательством.

Информационный носитель в виде «карман из пластика» является собственностью ООО «Маяк Молл», размещаемые в кармане информационные носители являются собственностью ИП (...) (пункт 4.6 Договоров).

Как следует из материалов дела, макет рассматриваемой рекламы сторонами не согласовывался.

Рекламодатель - это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункты 5 и 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Исходя из определений, данных в пунктах 5 и 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ИП (...) является рекламодателем.

Ответственность за нарушение требований части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 17 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.

В силу примечания к статье 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица.

Таким образом, ИП (...) имея возможность для соблюдения требований части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» и не приняв все зависящие от него меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения: г. Омск.

Время совершения административного правонарушения: 04.09.2023, 28.09.2023.

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 ИП (...) установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие его действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.3-109/2024, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

В качестве обстоятельства, смягчающего административную ответственность (статья 4.2 КоАП РФ), признан факт добровольного прекращения противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность (статья 4.3 КоАП РФ), не установлено.

Доказательств того, что совершенное ИП (...) правонарушение относится к категории малозначительных и является исключительным случаем, должностным лицом не установлено.

На основании 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.

Таким образом, положение о возможности замены штрафа на предупреждение за впервые совершенное административное правонарушение может быть применено по статье 14.3 КоАП РФ в случае, если дело об административном правонарушении возбуждено по итогам проведения контрольного (надзорного) мероприятия с взаимодействием с контролируемым лицом, проверки, в ходе которых установлено соответствующее нарушение законодательства о рекламе.

В случае, если дело об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена статьей 14.3 КоАП РФ, возбуждено антимонопольным органом без проведения контрольных (надзорных) мероприятий, проверки, часть 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ не подлежит применению.

Дело № 055/04/14.3-109/2024 об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена статьей 14.3 КоАП РФ, возбуждено Омским УФАС России без проведения контрольных (надзорных) мероприятий, следовательно, в данном случае административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, пунктом 7.12 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 23.07.2015 № 649/15, зарегистрированного в Министерстве юстиции Российской Федерации 24.08.2015 № 38653,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать индивидуального предпринимателя (...) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 4000 (Четыре тысячи) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен в полном размере лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, за исключением случаев, предусмотренных частями 1.1, 1.3 - 1.3-3 и 1.4 настоящей статьи, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса. Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности по реквизитам, указанным в платежном поручении, являющимся неотъемлемой частью настоящего постановления. При оплате административного штрафа платежный документ в ОБЯЗАТЕЛЬНОМ ПОРЯДКЕ должен содержать сведения о номере идентификатора начисления УИН, указанного в назначении платежа, прилагаемого к настоящему постановлению бланка платежного поручения. 2024-992 5 Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах по истечении срока, указанного в части 1, 1.1 или 1.4 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, изготавливают второй экземпляр указанного постановления и направляют его в течение десяти суток, а в случаях, предусмотренных частями 1.1 и 1.4 настоящей статьи, в течение одних суток судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. В случае изготовления второго экземпляра постановления о наложении административного штрафа в форме электронного документа, юридическая сила которого подтверждена усиленной квалифицированной электронной подписью в соответствии с законодательством Российской Федерации, указанный второй экземпляр направляется судебному приставу-исполнителю в электронном виде по информационно-телекоммуникационным сетям. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об

административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, не составляется в случае, указанном в примечании 1 к статье 20.25 настоящего Кодекса. В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ 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.