

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 058/04/14.3-102/2023 об административном правонарушении

14 марта 2023 года

г. Пенза, ул. Урицкого

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 058/04/14.3-102/2023, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя, по факту нарушения части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», установленному решением Пензенского УФАС России от 03.02.2023 по делу № 058/05/5-835/2022, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отсутствие ИП,

УСТАНОВИЛ:

при рассмотрении поступил протокол от 28.02.2023 № 058/04/14.3-102/2023 об административном правонарушении, составленный ведущим специалистом-экспертом отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области (далее – Пензенское УФАС России) в отношении ИП, в связи с совершением деяния, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП

РФ) протокола об административном правонарушении от 28.02.2023 № 058/04/14.3-102/2023 и материалов дела следует.

Решением Пензенским УФАС России было рассмотрено дело № 058/05/5-835/2022 о нарушении законодательства о рекламе в отношении ИП по факту нарушения части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее ФЗ «О рекламе»).

Заявленная ИП реклама решением Комиссии Пензенского УФАС России от 03 февраля 2023 года в соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» признана подлежащей.

В соответствии с частью 1 статьи 28.1 КоАП РФ непосредственное обнаружение правонарушений должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, является поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 настоящего Кодекса.

При рассмотрении настоящего дела ИП не присутствовала. ИП о времени и месте рассмотрения дела № 058/04/14.3-102/2023 об административном правонарушении извещена надлежащим образом.

смотрев материалы настоящего административного дела, прихожу к следующему.

г совершения ИП действий по распространению ненадлежащей рекламы доказан в ; рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе и подтверждается ;ставленными доказательствами.

материалов настоящего административного дела и дела о нарушении ;одательства о рекламе № 058/05/5-835/2022 следует, что в адрес Пензенского УФАС ;ии поступило обращение, по поводу распространения на рекламной конструкции, ;оложенной по адресу: г. Пенза, ул. 8 Марта (напротив д. 89 по ул. Огарева), ;истойной рекламы.

де рассмотрения обращения установлено, что реклама, размещенная в ноябре 2022 г. ; Пензе по адресу: г. Пенза, ул. 8 Марта (напротив д. 89 по ул. Огарева), имеет ;ражение мужчины в розовой юбке, крыльями и короной на голове под заголовком: «Не ;я отличиться. MO-JERS. ТЦ «Высшая Лига, 1 этаж».

ответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, ;ространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, ;эсованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к ;кту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его ;движение на рынке.

асно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объектом рекламирования является товар, ;дство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец ;ра, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе ;тивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), ;ривлечение внимания к которым направлена реклама.

ормация, размещенная на рекламной конструкции под заголовком: «Не бойся ;читься. MO-JERS. ТЦ «Высшая Лига, 1 этаж» с изображением мужчины в розовой юбке, ;ьями и короной на голове, расположенной по адресу: г. Пенза, ул. 8 Марта (напротив ;9 по ул. Огарева) содержит все необходимые признаки рекламы, позволяющие ;делать ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного ;ктера: предназначена для неопределенного круга лиц; преследует строго заданные ;и информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать ;рес к услугам, предоставляемым соответствующим рекламодателем.

ответствии с частью 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в рекламе не допускается ;льзование бранных слов, непристойных и оскорбительных образов, сравнений и ;жжений, в том числе в отношении пола, расы, национальности, профессии, социальной ;ории, возраста, языка человека и гражданина, официальных государственных ;олов (флагов, гербов, гимнов), религиозных символов, объектов культурного наследия ;ятников истории и культуры) народов Российской Федерации, а также объектов ;урного наследия, включенных в Список всемирного наследия.

асно позиции Пленума ВАС РФ, изложенной в пункте 16 Постановления от 08.10.2012 N ; некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального ;на "О рекламе", при решении вопроса об отнесении тех или иных слов к числу бранных ;образов, сравнений и выражений к числу непристойных специальных знаний, как ;ило, не требуется.

асно позиции ФАС России к непристойным образам, сравнениям, выражениям могут ;отнесены такие слова и изображения, которые нарушают общепринятые нормы и

ципы поведения в обществе с точки зрения морали и нравственности. К оскорбительным образам, сравнениям и выражениям – слова и изображения, которые, в числе, ущемляют человеческое достоинство, принижают значимость отдельных лиц, исторических событий, памятных дат.

Юстиция Пензенского УФАС России считает, что в данном случае следует анализировать совокупность всех элементов зрительного воздействия на потребителя рекламы: изображение мужчины в розовой юбке, крыльями и короной на голове, использование слогана: «не бойся отличиться».

Согласно толковому словарю русского языка С.И. Ожегова непристойный - неприличный, стыдный; неприличный – не соответствующий, противоречащий правилам приличия; стыдный - лишенный чувства стыда, противоречащий общественной морали, недостойный.

Приличная форма – нарушение правил поведения, принятых обществом в целом или определенной социальной группой в данной ситуации. Приличие же представляет собой идеальную форму поведения, пристойность, а приличный – значит соответствующий приличиям, достойный подобающий, уместный. Понятие неприличности является родственным и синонимичным по значению непристойному. Непристойный образ (внешний вид, облик) - это образ, способный вызвать у потребителя рекламы ощущение его (образа) неуместности и неприемлемости, то есть несоответствия данной обстановке, ситуации.

Субъект отнесения изображений, слов и иных образов к оскорбительным носит субъективно-оценочный характер, который основан на восприятии данной информации каждым индивидумом в отдельности. При этом очевидно, что восприятие одной и той же информации разными людьми может отличаться в зависимости от личностных характеристик субъекта (возраста, образования, воспитания, семейных устоев, места проживания и прочее).

К непристойным образам могут быть отнесены изображения, которые нарушают принятые нормы и принципы поведения в обществе с точки зрения морали и нравственности.

В ходе анализа данной рекламы на предмет этичности необходимо принять во внимание обстоятельства распространения данной рекламы. Рассматриваемая реклама размещена на рекламной конструкции, расположенной рядом с проезжей частью, пешеходной зоной, а также вблизи учебного заведения - школы, и доступна для просмотра как водителям, так и пешеходам, в том числе учащимся (в том числе совершеннолетним лицам). Соответственно данная реклама размещена в месте, доступном для обозрения людям разных возрастных групп, в том числе детям и подросткам, возраст предполагает постоянную «открытость» психики к внешнему влиянию.

В ходе определения наличия либо отсутствия признаков нарушения части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе» рассмотрение содержания рассматриваемой рекламы было включено в повестку заседания Экспертного совета по рекламе при Пензенском УФАС России.

Результатом заседания Экспертного совета было установлено, что изображение мужчины в женской одежде (сопровождающееся надписью «Не бойся отличиться») отсылает нас к субкультуре «альтернативных меньшинств», это же можно отнести и к цветовой гамме одежды «героя» рекламного плаката. И, если для западного менталитета крылья и подобие короны на голове может быть истолковано как принадлежность к сказочным героям, то в традиционном российском обществе это, скорее всего, истолковывается как попытка стирания мужского образа.

ещение рассматриваемой рекламы на улицах города необходимо рассматривать и с точки зрения негативного ее влияния на нравственное воспитание детей дошкольного возраста. Реклама формирует представление о том, что мужчина в женской одежде и надписью «не бойся отличиться» формирует представление о том, что мужчина может быть представителем другого пола, что противоречит традиционным российским нормам морали и нравственности. Учитывая, что гендерная идентичность (ощущение принадлежности к определенному полу) у детей до двух лет жизни формируется по тому же виду значимых людей – одежде, следовательно, реклама (где мужчина с бородой и в женской одежде одет в розовую юбку), может негативно влиять на формирование представления о поведении у детей дошкольного возраста.

Рассматриваемая реклама распространяется в самых людных местах, в центре города, на крупной рекламной конструкции, на которую люди даже невольно обращают внимание в силу ее размера. Мужчина в розовой юбке смотрит прямо на тех людей, чей взгляд останавливается на данной рекламе, неприличный образ мужчины с надписью «не бойся отличиться» обращен именно в сторону того человека, кто смотрит на рекламу. Данная реклама адресована неопределенному кругу лиц, независимо от их возраста или пола. Среди этих граждан могут быть и дети любого возраста. Ребенок, посмотрев рекламу, в силу своего возраста и развития, может воспринимать ее для себя так, что поведению можно одеваться в женскую одежду – это нормально.

Реклама в виде изображения мужчины в розовой юбке и надписью «не бойся отличиться», нарушает чувства верующих граждан – православных христиан, так как эта реклама противоречит наглым поведением Божьей Заповеди: «На женщине не должно быть мужской одежды, и мужчина не должен одеваться в женское платье, ибо мерзок пред Господом твоим всякий делающий сие» (Ветхий Завет, Второзаконие, 22.5). Данная реклама нарушает традиционные ценности нашей страны, попирает нормы морали и нравственности.

Наличие данной рекламы не несет нравственного характера, противоречит государственным нормативно-правовым актам, регламентирующим воспитание ребенка в семье и в целом государственной политике в области духовно-нравственного воспитания гражданина России. При демонстрации вышеуказанной рекламы у детей отсутствует право выбора или ограничения ее восприятия, в отличие от рекламы, распространяемой в печатных СМИ и на телевидении.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона от 24.07.1998 №124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации» целями государственной политики в интересах детей является защита детей от факторов, негативно влияющих на их физическое, интеллектуальное, психическое, духовное и нравственное развитие.

Таким образом, необходимо соблюдать информационную безопасность детей и ограничивать их в доступе к такой информации, так как именно детская психика является наиболее восприимчивой и незащищенной от воздействия внешних факторов. Информационная безопасность детей – состояние защищенности детей, при котором отсутствует риск, связанный с причинением информацией вреда их здоровью и (или) физическому, духовному, нравственному развитию (пункт 4 статьи 2 Федерального закона от 24.07.1998 №124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации»).

Наличие рекламной информации, имеющей свободное распространение, текстового содержания, сопровождаемого изображением мужчины, внешний вид которого противоречит сложившемуся в обществе нормам морали и нравственности, в данном случае использование изображения мужчины в розовой юбке с надписью «не бойся

читься» – нельзя признать допустимым в силу существующего запрета на использование в рекламе непристойного изображения.

ывая изложенное, реклама с изображением мужчины в розовой юбке и надписью «не бояться отличиться» нарушает требования части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе», поскольку изображение в ней мужчины в розовой юбке с надписью «не бойся отличиться», принимается как имеющее непристойный смысл, оскорбляет чувства граждан, противоречит правилам приличия, нарушает общепринятые нормы морали, гуманности, ответственности.

Согласно пункту 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-8 статьи 5 настоящего закона несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель – это изготовитель или владелец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем вышеуказанной рекламы является индивидуальный предприниматель, что подтверждается договором №106 от 27.10.2022, заключенным с индивидуальным предпринимателем.

Действия ИП были квалифицированы Комиссией Пензенского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, как нарушение требований части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе», а распространяемая реклама признана ненадлежащей.

На основании части 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ) нарушение рекламодателем, изготовителем и рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 настоящей статьи, частью 4 статьи 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 рублей до пятисот тысяч рублей.

Место совершения административного правонарушения: г. Пенза.

Время совершения административного правонарушения: ноябрь 2022 г.

Наименованием образом, в действиях ИП содержится состав административного правонарушения, ответственность за которое наступает по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

На основании части 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При рассмотрении дела об административном правонарушении обстоятельствами, смягчающими административную ответственность, согласно статье 4.2 КоАП РФ, являются:

ИП впервые совершила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ;

ИП добровольно устранила нарушение до возбуждения дела об административном правонарушении.

Состоятельств, отягчающих административную ответственность, согласно статье 4.3 КоАП не установлено.

При рассмотрении настоящего административного дела сведений о тяжелом материальном положении ИП не поступало.

Состоятельств, исключающих согласно статье 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении, при рассмотрении административного дела, не установлено.

В соответствии с частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ, административное наказание является разновидностью государственной меры ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения подобных правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно ч. 1 ст. 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с настоящим Кодексом.

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность в виде 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 рублей до пятисот тысяч рублей.

Вместе с тем, в соответствии с ч.1 ст.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.

Согласно ч.1,2 ст.3.4 КоАП РФ предупреждение – мера административного наказания, назначаемая 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, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

В ходе рассмотрения дела не установлено, что ранее ИП привлекалась к административной ответственности.

звершенное ИП правонарушение не причиняет вреда и не создает угрозу возникновения 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, чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также не причиняет существенный ущерб.

соответствии с частью 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

соответствии со статьей 51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным [законом](#). Федеральным [законом](#) могут устанавливаться иные случаи освобождения от обязанности давать свидетельские показания.

с учетом характера совершенного ИП административного правонарушения, его существенное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, руководствуясь статьями 3.2, 3.4, 4.1.1, 4.2, 4.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать в действиях индивидуального предпринимателя наличие состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

назначить индивидуальному предпринимателю наказание в виде предупреждения.