

Ф.К.Г.

ул. Солнечная, Д...

г. Самара, 443031

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 500-11248-15/8

«25» сентября 2015г.

г. Самара

Врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Самарское УФАС России) Баженов А.Р., рассмотрев протокол и материалы дела № 500-11-15/8 об административном правонарушении, возбужденного в отношении Ф. К.Г.(место жительства: 443031, г. Самара, ул. Солнечная, д..., дата рождения: 21.09.1968г., место рождения: г.Свердловск, ИНН:631918572136), являвшегося директором ООО «Элвес-А»,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Самарское УФАС России) поступили обращения гр. Ф. А.К.(вх. №174-гр от 06.03.2015г.), гр. Е.Е.В. (вх.№186-гр 10.03.2015г.), в которых заявители сообщают о распространении рекламы с использованием оскорбительных образов.

К обращению приложены фотографии рекламы, размещенной на рекламной конструкции по адресу: г. Самара, ул.Ново-Садовая (район пересечения с ул.Аминева при движении в сторону центра города с правой стороны у остановки общественного транспорта), на которой рекламируются водонагреватели компании ООО «Элвес-А», в рекламе присутствуют изображения человека с темным цветом кожи, рядом с которым находится надпись «А немытым трубочистам стыд и срам!». В связи с чем, в указанной рекламе имеются признаки нарушения части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

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.

Таким образом, указанная реклама содержит признаки нарушения части 6 статьи 5 Федерального Закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

Указанная реклама также оценивалась членами Экспертного совета по рекламе при Самарском УФАС России, большинство членов Экспертного совета в ответ на запрос антимонопольного органа пояснили, что данная реклама не соответствует законодательству Российской Федерации о рекламе, в части непристойных образов, сравнений, выражений.

Экспертный совет образован в целях рассмотрения вопросов, связанных с применением законодательства Российской Федерации о рекламе, а также выработки предложений по его совершенствованию. Он является **консультативно-совещательным органом** при Самарском УФАС России. В состав Экспертного совета входят специалисты антимонопольного органа, представители органов исполнительной власти Самарской области, саморегулируемых организаций и профессиональные участники рекламного рынка, эксперты и специалисты в отдельных областях знаний.

Комиссией Самарского УФАС России установлено, что ООО «Элвес-А» является рекламодателем и рекламораспространителем указанной рекламы, то есть продавцом товара, определившим объект рекламирования и содержание

рекламы

1. Фактом распространения рекламы на рекламной конструкции по адресу: г. Самара, ул.Ново-Садовая (район пересечения с ул. Аминева при движении в сторону центра города с правой стороны у остановки общественного транспорта);
2. Письменными пояснениями ООО «Элвес-А» (вх.№3427-з от 22.05.2015г.)
3. Копией договора №48 от 03.11.2014г. на изготовление рекламно-информационного материала, заключенного между ООО «Элвес-А» (Заказчик) и ООО «Нева» (Исполнитель) с приложением акта выполненных работ №У4 от 23.01.2015г., платежным поручением №85 от 30.01.2015г.
4. Согласованным рекламным макетом с подписями и печатями организаций Заказчика и Исполнителя на изготовление рекламы.
6. Копией фотографии рекламной конструкции с рекламой ООО «Элвес-А»;
7. Копией договора аренды рекламного щита от 02.02.2015г. заключенного между ООО «Элвес» (арендодатель) и ООО «Элвес-А» (Арендатор).
8. Копией договора субаренды нежилого помещения от 12.01.2015г. заключенного между ООО «Элвес-Ф» (арендатор) и ООО «Элвес-А» (субарендатор) по адресу г.Самара, Октябрьский район, Московское шоссе,21. (адрес, указанный в рекламном материале, совпадает с адресом нахождения Общества).

На рассмотрение дела №10248-14/8 присутствовал представитель ООО «Элвес-А» Полушкина К.Н. по доверенности б/н от 01.04.2015г., которая пояснила, что данная реклама была размещена ООО «Элвес-А» на законных основаниях, что подтверждается договором на изготовление рекламы и договором аренды рекламного щита, на котором размещалась реклама.

Таким образом, факт размещения и принадлежности рекламы Обществу не отрицается.

Однако, ООО «Элвес-А» не согласно с доводом, о том что в рекламном материале содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, а именно ч.6 ст.5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии со ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе" (далее - Закон 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.

Как следует из ч. 1 ст. 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Реклама является средством продвижения товаров, работ и услуг, а также самого изготовителя или продавца рекламируемого товара на определенном рынке. Вместе с тем способ, форма и средства распространения соответствующей

информации имеет существенное значение.

Недостовойной считается не только заведомо ложная, активно провозглашаемая, но и умалчиваемая, имеющая существенное значение информация, а также та информация, которая вводит потребителей в заблуждение, создает иллюзорное мнение относительно рекламируемого товара, работ либо услуг.

Ненадлежащей рекламой согласно подпункту 4 статьи 3 Закона о рекламе является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу ч. 6 ст. 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.

В соответствии с Большим толковым словарем современного русского языка под ред. Д.Н. У. для слов «непристойность», «оскорбить», «брань», раскрыто следующее лексическое значение: «непристойность» — крайне предосудительный, совершенно недопустимый по неприличию, бесстыдству; «оскорбить» — крайне унижить, обидеть, причинить моральный ущерб, боль кому-либо; «брань» - осуждающие, обидные слова, оскорбительные, грубые слова.

В «Современном толковом словаре русского языка» отмечено, что грубый это - «не соблюдающий этики человеческих или профессиональных отношений, невежливый»; «выражающий неуважение, пренебрежение к кому-либо, неучтивый, резкий»; «нарушающий элементарные правила чего-либо; непозволительный, недопустимый».

Согласно разъяснениям ФАС России №АД/17355 от 29.04.2013, часть 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» запрещает использовать в рекламе следующие виды информации: 1) бранные слова; 2) непристойные образы, сравнения, выражения; 3) оскорбительные образы, сравнения, выражения.

К бранным словам относятся нецензурные слова, а также к таким словам могут быть отнесены слова и выражения, которые используются в качестве ругательств или оскорбления.

К непристойным образам, сравнениям, выражениям могут быть отнесены такие слова и изображения, которые нарушают общепринятые модели и принципы поведения в обществе с точки зрения морали и нравственности.

К оскорбительным образам, сравнениям, выражениям - слова и изображения, которые, в том числе, ущемляют человеческое достоинство, **понижают значимость отдельных лиц**, исторических событий, памятных дат.

Комиссия Самарского УФАС России, изучив содержание рекламного материала в совокупности с имеющимися выражениями и изображениями в нем, а именно: «А

немытым трубочистам стыд и срам!», изображения «Мойдодыр», человека с темным цветом кожи, приходит к следующим выводам:

«Мойдодыр» известный герой сказки К.Чуковского, который по сюжету произведения стыдил мальчика за неряшливость и неопрятность. В России изображение данного героя используется при рекламе моющих средств, мебели для ванных комнат и товаров/услуг, направленных на очищение чего-либо от загрязнений.

Использование изображения мужчины, который в силу характерных признаков своей расы, имеет темный цвет кожи, в сочетании с образом «Мойдодыра» и лозунгом «А немытым трубочистам стыд и срам», является оскорбительным образом по отношению к людям негроидной расы. Данный образ вызывает ассоциации с тем, что люди с темной кожей являются таковыми не в силу генетических особенностей, а по причине неряшливости и несоблюдения общепринятых правил гигиены.

Концепция рекламы выстроена таким образом, что у потребителя рекламы возникают ассоциации персонажа стихотворения «Мойдодыр» - оживший умывальник, борец за соблюдением гигиены лица и тела, с порицанием и осуждением человека, имеющего в силу расовой принадлежности черный цвет кожи и сравнения его с немытым трубочистом.

На основании вышеизложенного, считаем, что образ представителя негроидной расы является оскорбительным по отношению к людям негроидной расы, гражданам соответствующих стран мира и гостям Самары, а также может формировать неправильное представление о людях указанной категории у граждан РФ, что может вызывать межнациональную неприязнь и ненависть.

Таким образом, по мнению Комиссии Самарского УФАС России, данная реклама является неприемлемой, так как по всем показателям и факторам содержит использование оскорбительных сравнений и выражений.

Таким образом, указанная реклама содержит нарушение части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе», в части использования непристойных образов, сравнений и выражений в отношении расы.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение вышеуказанного требования несет рекламодатель.

Комиссией Управления принято решение о выдаче предписаний по прекращению нарушения, выявленного в действиях ответчика, в части распространения рекламы на рекламной конструкции, по адресу г. Самара, ул. Ново-Садовая (район пересечения с ул.Аминева при движении в сторону центра города с правой стороны у остановки общественного транспорта), в которой нарушены требования части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе» .

На момент составления протокола предписание Комиссии Самарского УФАС России по делу №11248-15/8 исполнено в полном объеме, что подтверждается письмом ООО «Элвес-А» (вх.№4912-з от 09.07.2015г.).

Местом и временем совершения административного правонарушения считать: март 2015г. - июнь 2015г., г. Самара, ул. Ново-Садовая (район пересечения с

ул.Аминева при движении в сторону центра города с правой стороны у остановки общественного транспорта).

Ф. К.Г. (место жительства: 443031, г. Самара, ул. Солнечная, д..., дата рождения: 21.09.1968г., место рождения: г.Свердловск, ИНН:631918572136) - являлся должностным лицом ООО «Элвес-А» - он являлся директором (согласно выписке из ЕГРЮЛ, предоставленной ИФНС по Октябрьскому району г. Самары, а также согласно договорам на изготовление и распространение рекламы, заключенным ООО «Элвес-А», в лице директора Ф.К.Г.).

В соответствии со статьей 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Должностное лицо - лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководителя и другие работники иных организаций, а также лица, осуществляющие предпринимательскую ответственность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица, если законом не установлено иное.

Ф. К.Г. в период заключения договора на распространение указанной выше рекламы являлся должностным лицом ООО «Элвес-А», поскольку был наделен распорядительными полномочиями.

За данное административное правонарушение частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

Протокол составлен в отсутствие Федотова К.Г., уведомлялся надлежащим образом, посредством почтовой связи, согласно отслеживанию почтовых отправлений с сайта Почты России, указанное выше письмо не вручено адресату, ходатайств не заявлялось.

Согласно пункту 6 разъяснений Пленума Верховного суда РФ от 24.03.2005г. №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» лицо, в отношении которого ведется производство по делу, считается извещенным о времени и месте судебного рассмотрения и в случае, когда из указанного им места жительства (регистрации) поступило сообщение об отсутствии адресата по указанному адресу, о том, что лицо фактически не проживает по этому адресу либо отказалось от получения почтового отправления, а также в случае возвращения почтового отправления с отметкой об истечении срока хранения.

В порядке части 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ в случае неявки законного представителя юридического лица, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном

порядке, протокол об административном правонарушении составляется в их отсутствии.

В соответствии с абзацем 3 пункта 4 Постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24 марта 2005г. №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ», ввиду достаточности и полноты материалов по делу принято решение о возможности составления протокола без участия Федотова К.Г.

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

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ данное правонарушение было совершено виновно, так как Федотов К.Г. имел возможность для соблюдения требований законодательства РФ о рекламе, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры (форма вины в виде неосторожности).

Федотов К.Г. не представил пояснений, доказательств, свидетельствующих, что правонарушение вызвано чрезвычайными обстоятельствами и другими непредвиденными, непреодолимыми препятствиями, находящимися вне его контроля. Федотов К.Г. имел возможность для обеспечения исполнения обязанностей, предусмотренных законодательством о получении информации, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность.

Наличие события правонарушения установлено решением Комиссии Самарского УФАС России по делу №11248-15/8. Кроме того, прекращение ООО «Элвес-А» правонарушения не является обстоятельством, свидетельствующим об отсутствии факта правонарушения, а также о признании его малозначительным, однако свидетельствует о наличии смягчающих обстоятельств.

В данном случае при решении вопроса о необходимости применении ст. 2.9 КоАП РФ Управление исходило из того, что Закон устанавливает необходимость обеспечения достоверности размещаемой рекламы, недопустимость посягательства на нравственные и моральные устои общества и государства, соответствие её требованиям законодательства, обеспечивая интересы потребителей рекламной продукции, а Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях установлена ответственность за нарушение требований Закона.

При определении вида и размера административного наказания, в соответствии со статьей 4.1 КоАП РФ учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Дело об административном правонарушении рассмотрено в отсутствие Федотова К.Г., о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении извещался надлежащим образом, что подтверждается отчетом об отправке письма с сайта Почта России.

К смягчающим административную ответственность Федотова К.Г. обстоятельствам относится устранение противоправного действия.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 33 Федерального закона «О рекламе», статьями 4.1 — 4.3, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1 Признать Ф. К. Г. (место жительства: 443031, г. Самара, ул. Солнечная, д..., дата рождения: 21.09.1968г., место рождения: г. Свердловск, ИНН:631918572136) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Применить к Ф.К.Г. (место жительства: 443031, г. Самара, ул. Солнечная, д..., дата рождения: 21.09.1968г., место рождения: г.Свердловск, ИНН:631918572136) меру ответственности в виде административного штрафа за ненадлежащую рекламу в размере 10 000 (десять) тысяч рублей за нарушение законодательства о рекламе.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с пунктом 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 об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Сумма штрафа, вынесенного за нарушение законодательства РФ о рекламе, зачисляется в полном объеме на следующий счет:

ИНН 6315802344

КПП 631601001

КБК 16111626000016000140

Получатель: УФК по Самарской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Самарской области)

Счет: 40101810200000010001 в ГРКЦ ГУ Банка России по Самарской области

БИК 043601001

ОКТМО 36701000

Назначение платежа: административный штраф в соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ за нарушение ФЗ «О рекламе» согласно постановлению Самарского УФАС России от 25.09.2015г. по делу №500-11248-15/8.

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа по истечении 60 дней со срока, указанного в части 1 статьи 32.2 КоАП РФ, соответствующие материалы направляются судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном действующим законодательством. Кроме того, орган, вынесший постановление, принимает решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему органу, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Врио руководителя Управления

А.Р. Баженов