

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 023/04/14.3-2949/2021

01 июля 2021 г.  
Краснодар

г.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее – Краснодарское УФАС России), начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции «...», рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 023/04/14.3-2949/2021, возбуждённого в отношении ООО «Вектор Дистрибьюшн» (ИНН 7733794822) при распространении в каталоге «Магнит-Косметик» ЗАО «Тандер» с 26.08.2020 г. по 22.09.2020 г. на стр. 11 рекламы содержания: *«Новая коллекция! Все для вкусного макияжа В ШКОЛУ!»*, с изображением лица мужского пола с кольцом в носу и накрашенными глазами, с признаками нарушения требований ч. 6 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

### УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления физического лица, перенаправленного из Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Краснодарскому краю (вх. № 13024 от 20.10.2020 г.), Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Из заявления следует, что в каталоге «Магнит-Косметик» ЗАО «Тандер» с 26.08.2020 г. по 22.09.2020 г. на стр. 11 размещена реклама содержания: *«Новая коллекция! Все для вкусного макияжа В ШКОЛУ!»*, с изображением лица мужского пола с кольцом в носу и накрашенными глазами, с признаками нарушения ч. 6 ст. 5

Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе», ФЗ «О рекламе»).

Изложенные в заявлении факты подтверждены материалами, направленными заявителем (вх. по эл. почте № 21489 от 24.11.2020 г.).

В соответствии с ч. 6 ст. 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.

Таким образом, реклама вышеуказанного содержания распространена с признаками нарушения ч. 6 ст. 5 Федерального закона «О рекламе», поскольку в рекламе содержатся непристойные образы.

Согласно информации представленной заявителем, реклама распространялась в каталоге Акционерного Общества «Тандер» (ул. Леваневского, 185, г. Краснодар) (ПАО «Магнит» ОГРН: 1032304945947, ИНН: 2309085638; юридический адрес: ул. Солнечная, 15/5, г. Краснодар, 350072).

В соответствии с ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 6 ст. 5 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодаделец.

В соответствии с п. 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодаделец – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Таким образом, рекламодателем рекламы содержания: *«Новая коллекция! Все для вкусного макияжа В ШКОЛУ!»*, с изображением лица мужского пола с кольцом в носу и накрашенными глазами, является АО «Тандер» (ПАО «Магнит»).

На основании изложенного было возбуждено дело № 023/05/5-6609/2020 в отношении АО «Тандер» (ПАО «Магнит»).

В соответствии с представленными письменными объяснениями и документами АО «Тандер» (ПАО «Магнит») (вх. э./п. № 528 от 15.01.2021 г.) поводом для размещения в каталоге «Магнит-Косметик» данного рекламного объявления в период с 26.08.2020 по 22.09.2020 послужило письмо-заявка правообладателя торговой марки «Beauty Bomb» ООО «Вектор Дистрибьюшн» (ИНН 7733794822).

Заявка была направлена в рамках заключенного между АО «Тандер» и ООО «Вектор Дистрибьюшн» договора оказания маркетинговых услуг № ГК/30421/15 от 01.04.2015, в соответствии с которым АО

«Тандер» является исполнителем.

Согласно п. 1.1 Договора Исполнитель принимает на себя обязательства оказать услуги по продвижению товаров под торговой маркой Заказчика (ООО «Вектор Дистрибьюшн») на рынке в форме проведения маркетинговых мероприятий.

Фотоматериалы для продвижения продукции бренда «Beauty Bomb» и конкретно коллекции Beauty School с участием «...», получены во исполнение договора возмездного оказания услуг № В/ГП/ВД-2020 от 16.06.2020, заключенного между ООО «Вектор Дистрибьюшн» и ИП «...».

В соответствии с п. 1 Договора, в рамках продвижения товаров Заказчика (ООО «Вектор Дистрибьюшн»), Заказчик поручает, а Исполнитель (ИП «...») принимает на себя обязательства оказать рекламные услуги, направленные на продвижение товаров под товарным знаком «Beauty Bomb», коллекции Beauty School (далее по тексту - Бренд) с привлечением третьего лица «...» (далее по тексту - Блогера), имеющего аккаунт, в нескольких социальных сетях.

В связи с чем Комиссией Краснодарского УФАС России были привлечены в качестве лиц, в действиях которых усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Вектор Дистрибьюшн» и ИП «...».

В соответствии с письменными объяснениями, представленными ООО «Вектор Дистрибьюшн» (вх. э./п. № 2413 от 11.02.2021 г.) размещение рекламного объявления в каталоге «Магнит-Косметик» в период с 26.08.2020 г. по 22.09.2020 г. было осуществлено АО «Тандер» на основании письма-заявки ООО «Вектор Дистрибьюшн», которое является правообладателем торговой марки «Beauty Bomb». Заявка была направлена в рамках заключенного между АО «Тандер» и ООО «Вектор Дистрибьюшн» договора оказания маркетинговых услуг № ГК/30421/15 от 01.04.2015 г.

ИП «...», представлены письменные объяснения (вх. э./п. № 2876 от 17.02.2021 г.), в соответствии с которыми, согласно условиям договора возмездного оказания услуг № В/ГП/ВД-2020 от 16.06.2020 г. в рамках продвижения товаров Заказчика (ООО «Вектор Дистрибьюшн») Исполнитель (ИП «...») оказывал рекламные услуги, направленные на продвижение товаров под товарным знаком «Beauty Bomb», коллекция «Beauty School» с привлечением третьего лица «...».

Изучив представленные сторонами материалы, Комиссия Краснодарского УФАС России пришла к выводу об отсутствии в действиях АО «Тандер» и ИП «...». нарушения ч. 6 ст. 5. ФЗ «О рекламе».

Комиссией Краснодарского УФАС России в действиях ООО «Вектор Дистрибьюшн» при распространении рекламы содержания: *«Новая коллекция! Все для вкусного макияжа В ШКОЛУ!»*, с изображением лица мужского пола с кольцом в носу и накрашенными глазами установлены признаки нарушения ч. 6 т. 5 ФЗ «О рекламе». По мнению Комиссии Краснодарского УФАС России данная реклама может оказать негативное влияние на подрастающее поколение, на формирование его взглядов, потому как данная реклама ассоциируется с допустимостью данного образа у школьников с несформированным, достаточным образом, представлением о нормах морали и нравственности.

Вопрос отнесения изображений, слов и иных образов к оскорбительным носит субъективно-оценочный характер, который основан на восприятии данной информации каждым индивидуумом 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).

Соответственно, возможна ситуация, когда одна и та же реклама оценивается неоднозначно с точки зрения ее этичности различными категориями населения (в данном случае учениками школ). При этом, по мнению ФАС России, для признания рекламы неэтичной не требуется получение единогласного мнения или мнения абсолютного большинства потребителей рекламы, достаточно установить наличие значимого количества людей, воспринимающих рекламу как неэтичную.

Таким образом, Комиссия Краснодарского УФАС России считает, что реклама вышеуказанного содержания может негативно повлиять на подрастающее поколение.

На основании изложенного, в действиях рекламодателя ООО «Вектор Дистрибьюшн» при распространении рекламы вышеуказанного содержания, установлено нарушение требований ч. 6 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 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.

Таким образом, действия ООО «Вектор Дистрибьюшн» выразившиеся в распространении в каталоге «Магнит-Косметик» ЗАО «Тандер» с 26.08.2020 г. по 22.09.2020 г. на стр. 11 рекламы содержания: «Новая коллекция! Все для вкусного макияжа В ШКОЛУ!», с изображением лица мужского пола с кольцом в носу и накрашенными глазами, с нарушением требований ч. 6 ст. 5 Федерального закона «О рекламе», образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного ООО «Вектор Дистрибьюшн» Краснодарским УФАС России было направлено уведомление о составлении протокола об административном правонарушении (исх. № 14428/7 от 24.05.2021 г.) по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ и составление протокола назначено на 17.06.2021 г. в 11:00.

От представителя ООО «Вектор Дистрибьюшн» в Краснодарское УФАС России поступил ответ на уведомление о составлении протокола об административном правонарушении, а также ходатайство об отложении составления протокола в связи с обжалованием решения Краснодарского УФАС России, что является надлежащим уведомлением лица.

Должностным лицом Краснодарского УФАС России принято решение об отказе в удовлетворении ходатайства об отложении составления протокола по следующим основаниям.

Обжалование решения Краснодарского УФАС России не препятствует составлению протокола.

Срок привлечения к административной ответственности по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ составляет 1 (один) год с момента совершения административного правонарушения (в соответствии со ст. 4.5 КоАП РФ).

В связи с чем, несоставление протокола могло бы привести к пропуску указанного срока.

Место совершения административного правонарушения – печатное издание (каталог) «Магнит-Косметик» ЗАО «Тандер».

Время совершения административного правонарушения – 26.08.2020 г.

На основании ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченное решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Из разъяснений Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, содержащихся в пункте 18 Постановления Пленума от 02 июня 2004 года № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» следует, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях (пункт 18.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02 июня 2004 года № 10, введенный постановлением Пленума ВАС РФ от 20 ноября 2008 года № 60).

По смыслу статьи 2.9. КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо с угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Меры административной ответственности и правила их применения, устанавливаемые законодательством об административных правонарушениях, должны не только соответствовать характеру правонарушения, его опасности для защищаемых законом ценностей, но и обеспечивать учет причин и условий его совершения, а также личности правонарушителя и степени его вины, гарантируя тем самым адекватность порождаемых последствий для лица, привлекаемого к административной ответственности, тому вреду, который причинен в результате административного правонарушения, не допуская избыточного государственного принуждения и обеспечивая баланс основных прав индивида (юридического лица) и общего интереса, состоящего в защите личности, общества и государства от административных правонарушений устанавливаемые КоАП РФ размеры административных штрафов должны соотноситься с характером и степенью общественной опасности административных правонарушений и обладать разумным сдерживающим эффектом, необходимым для соблюдения находящихся под защитой административно-деликтного законодательства запретов.

В рассматриваемом случае, ООО «Вектор Дистрибьюшн», при соблюдении той степени добросовестности, которая от него требовалась в целях выполнения законодательно установленной обязанности, а также осуществления надлежащего контроля соблюдения законодательства о рекламе, мог не допустить совершения административного правонарушения.

Оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя в совершенном правонарушении, прихожу к выводу, что рассматриваемое правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с этим не допустимо применение статьи 2.9. КоАП РФ. Применение в рассматриваемом случае статьи 2.9. КоАП РФ не обеспечит адекватную защиту охраняемым общественным отношениям, а главное, не приведет к достижению установленной законом цели предупреждения совершения новых правонарушений.

Учитывая объект противоправного посягательства, характер совершенных действий и другие обстоятельства, характеризующие противоправность деяния, прихожу к выводу, что допущенное ООО «Вектор Дистрибьюшн» правонарушение не может быть признано малозначительным. Иное противоречило бы одному из важнейших принципов законодательства - неотвратимости наказания за совершенное правонарушение, что провоцирует правонарушителя на пренебрежительное отношение к Закону и дальнейшее совершение аналогичных правонарушений.

С учетом всего вышеизложенного, основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ в рассматриваемом случае отсутствуют.

Объектом вменяемого административного правонарушения является установленный порядок осуществления государственного надзора в сфере распространения рекламы.

Объективная сторона административного правонарушения состоит в нарушении ООО «Вектор Дистрибьюшн» требований ч. 6 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

Субъект административного правонарушения - ООО «Вектор Дистрибьюшн».

Субъективная сторона: лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения требований законодательства, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

На рассмотрении дела 01.07.2021 г. № 023/04/14.3-2949/2021, посредством видеоконференцсвязи представителем ООО «Вектор Дистрибьюшн» заявлено ходатайство о применении ч. 3.2 ст. 4.1 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 3.2 ст. 4.1 КоАП РФ, при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

При рассмотрении дела № 023/04/14.3-2949/2021 Краснодарским УФАС России установлено обстоятельство, смягчающее ответственность в соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ, а именно: добровольное исполнение предписания антимонопольного органа.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

### **ПОСТАНОВИЛ:**

Привлечь ООО «Вектор Дистрибьюшн» (ИНН 7733794822) к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде штрафа в размере **50 000 (пятьдесят тысяч) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП по следующим реквизитам:

«...»

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного



штрафа в срок влечёт наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

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 арбитражный суд (вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела) в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.

Заместитель руководителя управления

«...»