Определение о возбуждении дела 007/05/5-1023/2023 и назначении дела к рассмотрению

18 декабря 2023 года г.
Нальчик

Председатель Комиссии Кабардино-Балкарского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, заместитель руководителя – начальник отдела***, рассмотрев Акт осмотра рекламы от 20.09.2023 г., содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

Установила:

Актом осмотра от 20 сентября 2023 г. сотрудниками Кабардино-Балкарского УФАС России установлен факт распространения рекламы, содержащей признаки нарушения части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Так, Комиссией Кабардино-Балкарского УФАС России в составе: начальника отдела антимонопольного контроля, рекламы и организации деятельности –***., главного специалист-эксперта отдела антимонопольного контроля, рекламы и организации деятельности – ***.; ведущего специалист-эксперта отдела антимонопольного контроля, рекламы и организации деятельности — ***, зафиксирован факт распространения 20 сентября 2023 года в 17 ч. 50 мин. в г. Нальчик, на фасаде здания по адресу *** на световом табло рекламы следующего содержания: «***. Food & drink. СРЕДА. ДЕНЬ ТРАКТОРИСТА. ВСЕ ПО 300. +7 938 700 ** **».

Также имеются фотографии указанной рекламы.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона 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.

Пункт 4 статьи 3 Закона о рекламе гласит, что ненадлежащей

признается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с пунктом 5 части 4 статьи 5 Закона о рекламе реклама не должна содержать информацию порнографического характера.

Согласно части 6 статьи 5 Закона о рекламе в рекламе не допускается использование бранных слов, непристойных и оскорбительных образов.

В пункте 28 постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указано, что «рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. При этом оценка такой рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями».

В силу пункта 16 вышеназванного Постановления к непристойным образам относится предосудительная и недопустимая ввиду неприличия информация.

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

По мнению Комиссии, установившей факт распространения рекламы, содержащей признаки нарушения, 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.

15.12.2023 г. состоялось заседание Экспертного Совета по применению законодательства о рекламе при Кабардино-Балкарском УФАС России, в ходе которого членам ЭС была представлена рассматриваемая реклама для выражения своего мнения на предмет использования в рекламе непристойных образов.

Эксперты высказали свои суждения, а также проголосовали по следующим вопросам:

1. Использованы ли в рассматриваемой рекламе непристойное выражение/ легко считываемое производное от непристойного выражения?
2. Допустимо ли, по Вашему мнению, в соответствии с действующими нормами морали и нравственности размещение в рекламе данных слов/выражений?
3. По результатам голосования большинством членов Экспертного совета было признано:

   - использование легко считываемого производного от непристойного выражения.

   - использованные слова представляют собой часть жаргонного выражения, которое вошло в лексику русского языка и используется преимущественно в молодежном сленге, имеет явный провокационный характер, вызывает конкретные ассоциации, связанные с интимной стороной жизни человека, эксплуатирует интерес к сексу.

Таким образом, факт восприятия рекламы как недопустимой к распространению (неэтичной, нецензурной и т.п.) подтверждается еще и мнением членов Экспертного совета.

Учитывая изложенное, в данной рекламе усматриваются признаки нарушения требований пункта 5 части 4 статьи 5 и части 6 статьи 5 Закона о рекламе, поскольку рассматриваемая реклама содержит выражения, употребляемые в основном в молодежном сленге и имеющие непристойный смысл и провокационный характер.

Ответственность за нарушение указанных статей Закона о рекламе несет рекламодатель.

В ходе дальнейшего анализа указанной рекламы сделан вывод о том, что предполагаемым рекламодателем является Индивидуальный предприниматель *** (ИНН:***, ОГРНИП:***, адрес: ***).

Пунктом 3 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе установлено, что дела по фактам распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбуждаются

и рассматриваются территориальным органом Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36

Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

Определила:

1. Возбудить производство по делу **007/05/5-1023/2023** по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
2. Признать лицами, участвующими в деле:

   - лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - Индивидуальный предприниматель *** (ИНН: ***, ОГРНИП: ***).,

2. Назначить дело **007/05/5-1023/2023** к рассмотрению **на 27 декабря 2023 года в 15 часов 00 минут по адресу: г. Нальчик, ул. Тарчокова, 18, каб. №4.**

3. Представить ИП *** **в срок до 25 декабря 2023 г.** следующие документы и сведения:

- Документы, подтверждающие право пользования помещением по адресу: *** (договор аренды/свидетельство о праве собственности и тд.),

- договор на размещение наружной рекламы по адресу: ***

Явка лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.