

РЕШЕНИЕ

07 сентября 2016 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии: <...> – заместитель
руководителя Управления -
начальник отдела контроля за рекламой и
недобросовестной конкуренцией;

члены Комиссии: <...> , главный специалист-эксперт
отдела контроля за рекламой и
недобросовестной конкуренцией;
<...>, специалист-эксперт
отдела контроля за рекламой и
недобросовестной конкуренцией,

рассмотрев дело № 42-08/2016, возбужденное по факту распространения 11 мая 2016 года в социальной сети «ВКонтакте» на странице <https://vk.com/restorankafe7zvezd> рекламы кафе-бара «7 звезд», в которой присутствуют оскорбительные образы и сравнения в отношении известных символов исторических боевых действий 1941-1945 гг. (Великая Отечественная война) с признаками нарушения части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а также рекламы кальян-бара «Khalilhouse» с признаками нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», в отсутствие сторон, надлежащим образом извещенных о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области поступило заявление редакции газеты «Магнитогорский рабочий» об обращениях читателей газеты в редакцию в связи с размещением в социальной сети «ВКонтакте» в группе кафе-бара «7 звезд» <https://vk.com/restorankafe7zvezd>

рекламы, противоречащей Федеральному закону «О рекламе».

Специалистами Челябинского УФАС России осуществлен осмотр страницы <https://vk.com/restorankafe7zvezd>, о чем составлен акт осмотра № 62-2016 от 11 мая 2016 года. В результате осмотра установлено, что на данной странице социальной сети «ВКонтакте» размещен баннер с информацией об эротическом шоу, развлекательной вечеринке, проводимых в кафе-баре «7 звезд», о кальян-баре «Khalilhouse», которая сопровождается сравнениями и образами в отношении известных исторических боевых действий 1941-1945 гг. (Великая Отечественная война).

ООО «В Контакте» в письме вх. № 6844 от 25.05.2016 указало сведения о лицах, имеющих право администрирования страницы <https://vk.com/restorankafe7zvezd>, в частности об именах и фамилиях, а также номерах телефонов, адресах электронной почты, которые указали пользователи при регистрации на сайте:

Создатель сообщества – <...> (<...>),

Администраторы сообщества: <...> (<...>), <...> (<...>), <...> ()<...>, <...> (<...>), <...> (<...>).

ПАО «МТС», ООО «Т2 Мобайл» на запросы Челябинского УФАС России об абонентах вышеуказанных телефонных номеров предоставили сведения об абонентах телефонных номеров и их адресах, а именно:

<...> (<...>, г. Магнитогорск),

Также ПАО «МТС» в письме вх. № 8324 от 22.06.2016 указало, что абонентом указанного в рекламе телефонного номера 45-07-<...> <...>

В письме вх. № 9032 от 04.07.2016 Администрация города Магнитогорска указало, что деятельность в кафе-баре «7 звезд» осуществляет ООО «Султан» (г. Магнитогорск, ул. Доменщиков, д. 3), в кальян-баре «Khalilhouse» - ИП <...> (г. Магнитогорск).

Челябинское УФАС России возбудило дело по признакам нарушения части 6 статьи 5, пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе». К участию в рассмотрении дела в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения рекламного законодательства привлекло создателя и администраторов страницы <https://vk.com/restorankafe7zvezd>, а также ООО «Султан» и ИП <...>

Указанные лица на рассмотрение дела не явились, запрошенные документы и сведения не представили. Почтовая корреспонденция, направленная в адрес указанных лиц, возвратилась в антимонопольный орган с отметками «истек срок хранения»..

Изучение материалов приводит к следующим выводам.

11 мая 2016 года на странице социальной сети «ВКонтакте» <https://vk.com/restorankafe7zvezd> кафе-бара «7 звезд» размещен баннер со сведениями: «Кафе-бар «7 звезд» Доменщиков, 3в, развлекательная шоу-программа. Эротическое шоу. Вечеринка до утра...кальяны от кальян бар

Khalilhouse» наряду с указанием словосочетания «День победы» на фоне георгиевской ленты и изображения ордена Отечественной войны, сведений «6,7, 8 мая 21:00» на изображении медали «Золотая звезда» героя Советского союза. В центре рекламного баннера присутствует образ девушки в черных капроновых чулках с поясом, пилотке и купальнике «защитного» цвета, держащей через плечо предмет, имитирующий ручной гранатомёт (базуку).

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это 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.

Согласно письму ФАС России от 28.08.2015 N АК/45828/15 «О рекламе в сети «Интернет» не является рекламой информация о производимых или реализуемых товарах, размещенная на сайте производителя или продавца данных товаров или на страницах в социальных сетях производителя или продавца данных товаров, если указанные сведения предназначены для информирования посетителей сайта или страницы в социальной сети о реализуемых товарах, ассортименте, правилах пользования, также не является рекламой информация о хозяйственной деятельности компании, акциях и мероприятиях, проводимых данной компанией и т.п. Однако в отдельных случаях, когда размещаемая на сайте информация направлена не столько на информирование потребителя об ассортименте товаров или деятельности компании, сколько на привлечение внимания к конкретному товару и его выделение среди однородных товаров (например, всплывающий баннер), такая информация может быть признана рекламой.

На странице <https://vk.com/restorankafe7zvezd> размещен баннер с информацией о развлекательных мероприятиях, которая направлена на привлечение внимания к определенным мероприятиям, в частности развлекательным услугам, предоставляемым лицом, использующим коммерческое обозначение «7 звезд».

В соответствии с частью 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.

В рекламе развлекательных мероприятий, проводимых в кафе-баре «7 звезд» в дни празднования Дня Победы, присутствует женский образ в совокупности с элементами и изображениями известных исторических символов боевых действий 1941-1945 гг. (Великая Отечественная война), а именно медали «Золотая Звезда», ордена Отечественной Войны I и II степени, георгиевской ленты.

Согласно свободной энциклопедии «Википедия» медаль «Золотая Звезда» — государственная награда СССР учреждена 1 августа 1939 года Указом Президиума Верховного Совета СССР «О дополнительных знаках отличия для Героев Советского Союза» для граждан, удостоенных высшей степени отличия — звания «Герой Советского Союза».

Орден Отечественной войны I и II степени утвержден Указом от 20 мая 1942 года Президиума Верховного Совета СССР. Орден Отечественной войны — первая советская награда периода Великой Отечественной войны. Один из немногих советских орденов, передававшихся семье как память после смерти награждённого.

Георгиевская лента — двухцветная лента к ордену Святого Георгия, Георгиевскому кресту, Георгиевской медали, является знаком доблести и славы. В настоящее время используется как элемент Боевых знамён гвардейских частей в Российской Федерации.

Таким образом, георгиевская ленточка, перечисленные государственные награды связаны с историей страны, являются памятными символами для участников Великой Отечественной войны и их потомков.

Содержание рекламы, включая визуальный женский образ и характер оказываемых услуг в заведении с коммерческим обозначением «7 звезд» (эротическое шоу, кальян-бар) в совокупности с известными историческими символами может оскорблять память погибших при защите Отечества, дискредитирует саму идею воинской славы, праздника «День Победы», наносит нравственный урон ветеранам и представителям старшего поколения, оказывает негативное влияние на подрастающее поколение, превращает символы гордости за свою Родину в предметы, продвигающие услуги развлекательного заведения.

Реклама кафе-бара «7 звезд» была рассмотрена 24 мая 2016 года на Экспертном совете при Челябинском УФАС России (далее – Экспертный совет).

Перед экспертами поставлен вопрос: «Содержит ли реклама кафе-бара «7 звезд» оскорбительные сравнения и образы в отношении известных исторических боевых действий 1941-1945 гг. (Великая Отечественная война).

Согласно протоколу № 1 заседания Экспертного совета по применения законодательства о рекламе от 24 мая 2016 года в голосовании приняло участие 19 человек, из них 16 проголосовали за то, что в рекламе присутствуют оскорбительные сравнения и образы, 3- против.

С учетом изложенного, реклама кафе-бара «7 звезд», размещенная в социальной сети «ВКонтакте» в группе <https://vk.com/restorankafe7zvezd> нарушает часть 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В рекламе также присутствуют сведения «...кальяны от кальян бар Khalilhouse».

По данным размещенным в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», а также в справочной программе «2 ГИС» в городе Магнитогорске по адресу Советская, 225 находится кафе-бар Khalil House.

В силу пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

Согласно пункту 4 части 2 статьи 2 Федерального закона «О рекламе» специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на

рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

Поскольку в рекламе указаны средства индивидуализации продавца кальянов, в данном случае «Khalilhouse», на которые распространяются специальные требования и ограничения, установленные Федеральным законом о рекламе, реклама содержит признаки нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

На основании части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель, за нарушение требований пункта 8 статьи 7 рекламодатель и рекламораспространитель.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из понятия рекламодателя, изложенного в статье 3 Федерального закона «О рекламе» это, по сути, заказчик рекламы, т.е. то лицо, в чьих интересах осуществляется распространение и размещение рекламы. Соответственно таким лицом могут выступать изготовитель, продавец, фирма, оказывающая услуги, частное лицо и так далее.

Согласно письму ФАС России от 31.05.2016 N АК/36350/16 «О разъяснении отдельных положений Федерального закона «О рекламе» рекламодателем может быть лицо, заинтересованное в реализации объекта рекламирования (изготовитель товара, продавец товара, лицо, оказывающее услуги). При этом отнесение того или иного лица к рекламодателю осуществляется исходя из объекта рекламирования, к которому формируется интерес в рекламе, условий договора о распространении рекламы, а также иных обстоятельств распространения рекламы.

Так, страница <https://vk.com/restorankafe7zvezd> является официальной страницей в социальной сети «ВКонтакте» кафе-бара «7 звезд» (г. Магнитогорск, ул. Доменщиков, д. 3), что следует из её содержания.

Администратором страницы <https://vk.com/restorankafe7zvezd> является <...>, что следует из письма ООО «В Контакте» вх. № 6844 от 25.05.2016. Этому же лицу принадлежит номер телефона 45-07-<...>, указанный в рекламе, что подтверждается письмом ПАО «МТС» вх. № 8324 от 22.06.2016.

Согласно письму вх. № 9032 от 04.07.2016 Администрации города Магнитогорска в кафе-баре «7 звезд» по адресу: г. Магнитогорск, ул. Доменщиков, д. 3, осуществляет деятельность ООО «Султан». Директор<...>, контактное лицо <...>.

Таким образом, исходя из обстоятельств распространения рекламы,

коммерческий интерес в реализации объектов рекламирования имелся именно у ООО «Султан» в лице <...>, являющегося как контактным лицом общества и владельцем телефонного номера, указанного в рекламе, так и администратором страницы в социальной сети группы кафе бара «7 звезд», деятельность которого осуществляет именно ООО «Султан». С учетом изложенного, ООО «Султан» надлежит признать рекламодателем рекламы.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 33 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган вправе выдавать рекламоателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Материалы, указывающие на принятие ООО «Султан» мер по прекращению нарушения рекламного законодательства по состоянию на 07 сентября 2016 года антимонопольным органом не получены. В связи с изложенным, Комиссия считает необходимым выдать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37 - 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей, размещенную 11 мая 2016 года на странице социальной сети «ВКонтакте» <https://vk.com/restorankafe7zvezd> рекламу кафе-бара «7 звезд», в которой присутствуют оскорбительные образы и сравнения в отношении известных символов исторических боевых действий 1941-1945 гг. (Великая Отечественная война), поскольку в ней нарушены требования части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Султан» предписание о прекращении нарушения законодательства <...> Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Челябинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ООО «Султан» и его должностного лица.

Решение может быть обжаловано в суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.