

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «06» мая 2013 г

Решение в полном объеме изготовлено «21» мая 2013 г.

г.

Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Т.В. Лопаткина,

члены Комиссии: Ю.В. Виногорова – главный специалист-эксперт отдела рекламы,

Д.А. Былина – специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 24, возбужденное в отношении ИП Гриценко А.В. (...), по факту размещения в январе 2013 г. на рекламной конструкции ИНО 1069, расположенной вблизи пересечения улицы Ленина и проспекта Димитрова, в непосредственной близости от торгового центра «Манхэттен» (г. Новосибирск, ул. Ленина, д. 21/1 к.1), рекламной информации следующего содержания: «Vintage _ strip club _ Империя развлечений _ каждую ночь 20 девушек _ 220 – 11- 17 _ Вокзальная магистраль, 1 _ www.clubvintage.net _ Vintage strip club – Винтаж стрип клуб», с изображением девушки, в купальнике, в туфлях в цвет купальника (сценическом образе), расположившейся на диване с поднятыми вверх ногами, надвинутой на глаза шляпой, с признаками нарушения:

- ч. 6 ст. 5 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон 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 присутствии:

«...»

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России 31.01.2013 г. (вх. № 636) поступило заявление группы физических лиц.

Согласно заявлению, в г. Новосибирске, вблизи пересечения улиц Ленина и

проспекта Димитрова, в 20 метрах от торгового центра «Манхэттен» (г. Новосибирск, ул. Ленина, д. 21/1 к.1), между ос тановками «Красный Факел» на ул. Ленина и «Красный факел» на проспекте Димитрова размещена рекламная информация strip club «VINTAGE», с указанием местонахождения и контактного телефона.

Как указывают заявители, в данной рекламе, расположенной в общественном месте, использовано изображение молодой девушки, одетой в эротическое нижнее белье, лежащей на спине в откровенной позе, которая в связке со словами «империя развлечений, каждую ночь 20 девушек» ассоциируется с женщиной легкого поведения, что, по мнению заявителей, является непристойным образом.

Реклама размещена на рекламной конструкции, расположенной в непосредственной близости к автомагистрали города - Дмитровскому проспекту, по которой осуществляется интенсивное движение пассажирского транспорта, рядом имеются подземный переход и две остановки, в радиусе 150 метров расположены: гимназия № 10, Государственный академический драматический театр «Красный Факел», Дом культуры им. «Октябрьской революции», торговый центр «Манхэттен» (где проводятся выставки), отель «Сибирь», Сибирский банк Сбербанка РФ.

В связи с чем, по мнению заявителей, вышеуказанная реклама доступна для всех без исключения категорий населения, включая детей.

Заявителями представлены фотоизображения рекламной информации, а также скриншоты с сайтов.

Новосибирским УФАС России была проведена проверка, в результате которой установлено следующее.

В связи с поступившим обращением, специалистами Новосибирского УФАС России был осуществлен выезд на место размещения рассматриваемой рекламы (произведен осмотр конструкции стабильного территориального размещения, на которой размещалась рассматриваемая реклама) (Акт осмотра от 04.02.2013 г.).

В результате осмотра размещение рекламной информации, указанной в обращении физических лиц (стрип-клуба «Винтаж») на указанной конструкции, не установлено.

Вместе с тем, согласно фотоизображению, представленному заявителями, рассматриваемая рекламная информация имеет следующее содержание: «Vintage _ strip club _ Империя развлечений _ каждую ночь 20 девушек _ 220 – 11- 17 _ Вокзальная магистраль, 1 _ www.clubvintage.net _ Vintage strip club – Винтаж стрип клуб», с изображением девушки, в купальнике, в туфлях в цвет купальника (сценическом образе), расположившейся на диване с поднятыми вверх ногами, надвинутой на глаза шляпой.

В соответствии с ч.1 ст. 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;

объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Рассматриваемая информация направлена на привлечения внимания неопределенного круга лиц к объекту рекламирования - юридическому лицу, в рекламе обозначенному как стрип клуб «Винтаж», что в полной мере соответствует понятию «реклама».

Согласно 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 ч.6 ст.5 Закона о рекламе (как и в других законодательных актах) не указано перечня образов, которые могут считаться оскорбительными и непристойными.

С целью получения, оценки рассматриваемого изображения, Новосибирским УФАС России на официальном сайте антимонопольного органа <http://novosibirsk.fas.gov.ru/>, в период с 12.02.2013 г. по 26.02.2013 г. был произведен опрос посетителей сайта (Пояснительная записка от 26.02.2013 г.).

Для опроса было предложено ознакомиться с рассматриваемой рекламной информацией, указать возраст, пол опрашиваемого участника и ответить на предложенные вопросы: 1) считаете ли Вы используемый в рекламе образ непристойным?; 2) считаете ли Вы используемый в рекламе образ оскорбительным?

418 опрошенных составили женщины, 622 – мужчины.

Считают используемый в рекламе образ непристойным – 447 опрошенных (43%), «нет» ответило 570 (55%) опрошенных лиц, имеют другое мнение 2% опрошенных лиц.

Считают используемый в рекламе образ оскорбительным – 266 опрошенных (26%), «нет» ответило 756 опрошенных (73%), другой ответ у 18 опрошенных (2%).

При этом, 54,55% опрошенных женщин (228 опрошенных из 447), положительно ответили на вопрос о непристойности образа используемого в рассматриваемой рекламе стрип клуба «Винтаж», следовательно, усматривают несоответствие его принятым в обществе нормами морали и нравственности.

Согласно Большому толковому словарю русского языка, «непристойный - предосудительный, крайне неприличный, т.е. не соответствующий, противоречащий правилам приличия, хорошего тона».

Объектом рекламирования в рассматриваемой рекламе является совокупность всех элементов зрительного воздействия на потребителя – поза девушки, размеризображения девушки, относительно прочего изображения, степень ее обнаженности и расположение на рекламном баннере, привлекающее внимание

потребителей не к объекту рекламирования (самому юридическому лицу), а, собственно, к изображению полуголенной девушки.

Рекламное изображение не содержит никаких сведений о характеристиках, качестве либо иных потребительских свойствах рекламируемого юридического лица, а также оказываемых им услугах, подробностях проводимых публичных мероприятий (представление, шоу с участием приглашенных звезд, иное).

Таким образом, рассматриваемая реклама содержит женский образ, который по мнению существенной части всех опрошенных лиц (43%) и большинства опрошенных женщин (54,55%) является непристойным, размещена в общедоступном месте, в том числе непосредственном доступе для несовершеннолетних.

Данные обстоятельства указывают на нарушение в указанной рекламе ч.6 ст. 5 Закона о рекламе.

Указанная позиция находит свое подтверждение в сложившейся судебной практике (например, Постановление Федерального Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 13.12.2010 г. по делу № А82-2921/2010, Постановление Восьмого арбитражного апелляционного суда от 30.09.2011 г. по делу № А45-6175/2011, Решение Арбитражного суда Красноярского края от 19.03.2012 г. по делу № А33-778/2012).

В соответствии с ч.6 ст.38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение ч.3 ст.5 указанного Закона несет рекламодатель, т.е. изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Из документов, представленных по запросу антимонопольного органа ООО «Рекламные технологии» (вх. № 1424 от 25.02.2013 г.), следует, что рассматриваемая реклама размещена на основании Договора №01/01/13/Винтаж на оказание услуг по распространению рекламно-информационных материалов наружной рекламы от 06.12.2012 г., заключенного с Обществом с ограниченной ответственностью «Первый».

Согласно условиям указанного Договора, исполнитель (ООО «Рекламные технологии») обязуется по заданию заказчика (ООО «Первый») оказать услуги по распространению рекламно-информационных материалов наружной рекламы, а заказчик обязуется принимать и оплачивать услуги исполнителя в порядке и в сроки, предусмотренные данным договором.

Также ООО «Рекламные технологии» представлены: Приложение № 1/А к Договору № 01/01/13/Винтаж от 06.12.2006 г., платежное поручение № 732, Счет № 188443 от 15.12.2012 г., макет рекламной информации.

В то же время, 15.04.2013 г. ООО «Первый» в адрес Новосибирского УФАС России были представлены документы (вх. № 2843), указывающие на то, что рекламодателем рассматриваемой рекламной информации является ИП Гриценко А.В. (ИНН 541013164409) на основании Договора на оказание услуг по изготовлению макетов рекламно-информационных материалов от 01.10.2012 г., заключенного между ИП Гриценко А.В. (исполнитель) и ООО «Первый» (заказчик).

Согласно п. 1.1.1 указанного Договора, исполнитель обязуется по заданию

заказчика оказывать услуги по изготовлению макетов рекламно-информационных материалов, а заказчик обязуется принимать и оплачивать услуги исполнителя в порядке и в сроки, предусмотренные настоящим Договором. В состав услуг исполнителя, оказываемых в рамках данного договора, включается: - изготовление макетов РИМ; - правовая оценка макетов РИМ с точки зрения соблюдения требований законодательства РФ о добросовестности и достоверности рекламы, других законодательных требований; - оказание сопутствующих услуг.

В силу п. 7.1 названного Договора, исполнитель несет полную ответственность за соответствие макетов РИМ, их содержания и формы выражения действительности и действующему законодательству РФ.

Согласно материалам дела, 03.12.2012 г. между Обществом и ИП Гриценко А.В. было согласовано Задание Заказчика к указанному договору от 1.10.2012 г., по которому ИП Гриценко А.В. необходимо было подготовить рекламный плакат клуба «Винтаж».

10.12.2012 г. ИП Гриценко А.В. представлен первый вариант макета плаката, который Обществом не был согласован, как следует из Отчета по макету от 10.12.2012 г. и письма Общества от 10.12.2012 г., полученного ИП Гриценко А.В. нарочно 10.12.2012 г.

14.12.2012 г. ИП Гриценко А.В. был представлен новый Отчет по макету плаката от 14.12.2012 г., содержащий новое изображение рекламного плаката клуба «Винтаж».

Как следует из названного Отчета и письма от 14.12.2012 г. второй макет был согласован и подлежал передаче в ООО «Рекламные Технологии» согласно заданию Заказчика (ООО «Первый») от 03.12.2012 г. в порядке, установленном Договором от 1.10.2012 г., в срок до 17.12.2012 г.

29.12.2012 г. между ООО «Первый» и ИП Гриценко А.В. был подписан Акт сдачи-приемки к Договору, согласно которому ИП Гриценко А.В. передал, а ООО «Первый» принял, в том числе, услугу по передаче макета плаката клуба «Винтаж» в рекламную организацию (ООО «Рекламные технологии») для дальнейшего размещения.

В соответствии с договором, заключенным между ООО «Первый» и ООО «Рекламные Технологии», последнее обязано было экспонировать/размещать рекламный плакат клуба «Винтаж» в период с 01.01.2013 г. по 31.01.2013 г. на рекламном щите, расположенном по адресу: Новосибирск, ул. Ленина, 21/1 к 1, проспект Димитрова, ТЦ "Манхэттен".

02.01.2013 г. Обществом была осуществлена инспекция выше указанного рекламного плаката, в результате чего обнаружено, что на рекламной конструкции размещен плакат, изготовленный по первому, несогласованному варианту рекламного макета.

10.01.2013 г. ООО «Первый» в адрес ИП Гриценко А.В. была направлена претензия по факту отправки рекламодателю для дальнейшего размещения не согласованного рекламного макета, которая содержала также требования о возмещении понесенных Обществом материальных затрат по указанному размещению.

Как следует из ответа ИП Гриценко А.В., исх. № 23 от 15.01.2013 г., на указанную претензию, 15.12.2012 г. ИП Гриценко А.В. по ошибке, был прикреплен не тот файл и отправлен в ООО «Рекламные технологии». Указанные обстоятельства свидетельствуют о нарушении ИП Гриценко А.В. условий договора от 01.10.2012 г., также он согласен возместить убытки ООО «Первый» в сумме 23 000 руб.

В качестве доказательства указанного факта ООО «Первый» представлен Приходный кассовый ордер № 20 от 01.02.2013 г. за частичное возмещение убытка на основании претензии ООО «Первый» от 10.01.2013 г. в размере 5000 рублей (вх. № 2843 от 15.04.2013 г.).

Таким образом, с учетом изложенных обстоятельств рекламодателем рассматриваемой рекламы выступает ИП Гриценко А.В.

Согласно п.4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Ненадлежащая реклама не допускается.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» №38-ФЗ от 13 марта 2006г. и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать ИП Гриценко А.В. (...) нарушившим требования:

- 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,

а информацию, размещенную в январе 2013 г. вблизи пересечения улицы Ленина и проспекта Димитрова, в 20 метрах от торгового центра «Манхэттен» (г. Новосибирск, ул. Ленина, д. 21/1 к.1), между ос тановками «Красный Факел» на ул. Ленина и «Красный факел» на проспекте Димитрова, следующего содержания: «Vintage _ strip club _ Империя развлечений _ каждую ночь 20 девушек _ 220 – 11- 17 _ Вокзальная магистраль, 1 _ www.clubvintage.net _ Vintage strip club – Винтаж стрип клуб», ненадлежащей рекламой.

2. Выдать ИП Гриценко А.В. предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном

статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

ПРЕДПИСАНИЕ
О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«21» мая 2013 г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Т.В. Лопаткина,

члены Комиссии: Ю.В. Виногорова – главный специалист-эксперт отдела рекламы,

Д.А. Былина – специалист-эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от 21 мая 2013 г. по делу № 24 о признании рекламы, размещенной размещенную в январе 2013 г. вблизи пересечения улицы Ленина и проспекта Димитрова, в непосредственной близости от торгового центра «Манхэттен» (г. Новосибирск, ул. Ленина, д. 21/1 к.1), между ос тановками «Красный Факел» на ул. Ленина и «Красный факел» на проспекте Димитрова, следующего содержания: «Vintage _ strip club _ Империя развлечений _ каждую ночь 20 девушек _ 220 – 11- 17 _ Вокзальная магистраль, 1 _ www.clubvintage.net _ Vintage strip club – Винтаж стрип клуб», ненадлежащей,

в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1,3 статьи 36 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ИП Гриценко А.В. (...) в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе. Для этого прекратить распространение рекламы с нарушением требований ч. 6 ст. 5 Закона о рекламе, согласно которой 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 том числе рекламы, указанной выше.

2. ИП Гриценко А.В. представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания, в срок до «10» июня 2013 г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Новосибирское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.