

СИХ «Аквилон Инвест»

163000, г. Архангельск,

ул. Попова, д. 14, этаж 6

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

**о возбуждении дела № 03-06/21-2018 об административном правонарушении
и
проведении административного расследования**

«21» августа 2018 года

г. Архангельск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области (далее по тексту – Архангельское УФАС России), Цакулов Юрий Геннадьевич, рассмотрев представленные отделом антимонопольного контроля и рекламы материалы дела № 03-05/15-2018,

УСТАНОВИЛ:

12.04.2018 (входящий № 2597) в адрес Архангельского УФАС России поступило заявление <...> о признаках нарушения, по мнению заявителя, СИХ «Аквилон Инвест» требований Федерального закона 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» при распространении в г. Архангельске информации следующего содержания: *«У нас маленькие цены и много комплексов Цены ниже! ... квартиры от 1,69 млн руб ... АКВИЛОН ИНВЕСТ ...»* с изображением в нижнем белье женщины, измеряющая сама себе сантиметровой лентой грудь.

По мнению заявителя, данная реклама является сексистской, оскорбляет и унижает женщин, основана на эксплуатации сексуальности женского тела.

Решением Комиссии Архангельского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 21.08.2018 по делу № 03-05/15-2018 рассматриваемая реклама признана ненадлежащей, поскольку распространена с нарушением ч. 6 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – ФЗ «О рекламе»).

Материалы дела № 03-05/15-2018 являются неотъемлемым приложением к материалам настоящего дела об административном правонарушении.

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Как указано в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 04.03.1997 № 4-П реклама рассматривается законодателем как средство продвижения товаров, работ и услуг на общий рынок Российской Федерации.

Согласно Международному кодексу рекламной практики под потребителем рекламы понимается любое лицо, которому адресована реклама или которого она может достичь, вне зависимости от того, является ли он конечным потребителем, торгующим субъектом или пользователем.

Экономической целью размещения рекламы для лица, осуществляющего производство, реализацию товара (работ, услуг), является продвижение и продажа товара (работ, услуг) оптовому покупателю и конечному потребителю.

Рассматриваемая информация распространена посредством конструкции, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования — *квартиры от 1,69 млн руб.*, формирует и поддерживает интерес к объекту рекламирования и его продвижение на рынке, т.е. отвечает законодательному определению рекламы, приведенному в п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе».

Согласно ч. 11 ст. 5 ФЗ «О рекламе» при производстве, размещении и

распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

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 (ч. 6 ст. 5 ФЗ «О рекламе»).

В соответствии с письмом ФАС России от 29.04.2013 № АД/17355/13 «О порядке применения ч. 6 ст. 5 ФЗ «О рекламе» 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. 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.

В Архангельском УФАС России создан Экспертный совет по рекламе.

Согласно статье 33 ФЗ «О рекламе» Экспертный совет вправе признать рекламу ненадлежащей. Экспертный совет является консультативно-совещательным органом при Архангельском УФАС России. Его решения имеют рекомендательный характер и представляются в территориальное управление ФАС России для принятия решений о соответствии рекламы требованиям законодательства Российской Федерации, реализации государственной политики в области контроля соблюдения рекламного законодательства и подготовки предложений по совершенствованию законодательства о рекламе.

24.05.2018 состоялось заседание Экспертного совета по рекламе.

Члены Экспертного совета посчитали, что данная реклама указывает на физические недостатки у женщин (маленькая грудь). Реклама содержит оскорбительный образ в отношении женского пола, что противоречит требованиям ч. 6 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

На официальном сайте Архангельского УФАС России проведен опрос общественного мнения по рассматриваемой тематике.

Результат опроса - 23 голоса дали положительный ответ, 9 голосов — отрицательный.

Согласно ч. 6 ст. 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных ч. 6 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

Рекламодателем в силу п. 5 ст. 3 ФЗ «О рекламе» (*изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо*) рассматриваемой рекламы является СИХ «Аквилон Инвест».

В соответствии с ч. 8 ст. 38 ФЗ «О рекламе» рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в ч. 6 ст. 38 ФЗ «О рекламе», в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Рекламопроизводителем в силу п. 6 ст. 3 ФЗ «О рекламе» (*лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму*) рассматриваемой рекламы является СИХ «Аквилон Инвест».

В соответствии с ч. 4 ст. 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту – 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, в действиях СИХ «Аквилон Инвест» усматриваются признаки административного нарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Руководствуясь ч. 1 ст. 14.3 и статьями 23.48, 28.1, 28.7, 29.5 КоАП РФ

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить в отношении СИХ «Аквилон Инвест» дело № 03-06/21-2018 об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

2. Провести административное расследование.

3. В соответствии со ст. 26.10 КоАП СИХ «Аквилон Инвест» в трехдневный срок со дня получения настоящего определения представить в Архангельское УФАС России по адресу: г. Архангельск, ул. К. Либкнехта, д. 2 (тел./факс: 21-54-45) следующую информацию (документы и материалы):

- объяснения, пояснения, возражения по вменяемому правонарушению с приложением необходимых документов и правовым обоснованием своей позиции *(в письменной форме)*;
- надлежащим образом заверенную копию бухгалтерского баланса (форма 1 по ОКУД) на последнюю отчетную дату;
- надлежащим образом заверенную копию отчета о прибылях и убытках (форма 2 по ОКУД) на последнюю отчетную дату;
- иные документы, характеризующие финансовое состояние на настоящий момент *(документально)*;
- банковские реквизиты;
- иную информацию при наличии для полного, всестороннего и объективного рассмотрения настоящего дела.

Информация должна быть представлена в полном объеме по каждому из пунктов запроса.

В случае отсутствия запрашиваемой информации по пункту запроса, указать на невозможность представления запрашиваемых сведений с пояснениями *(в письменной форме)*.

Доводим до Вашего сведения, что на основании ст. 17.7 КоАП РФ **умышленное невыполнение требований прокурора, вытекающих из его полномочий, установленных федеральным законом, а равно законных требований следователя, дознавателя или должностного лица, осуществляющего производство по делу об административном правонарушении, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи до одной тысячи пятисот рублей; на должностных лиц - от двух тысяч до трех тысяч рублей либо дисквалификацию на срок от шести месяцев до одного года; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до ста тысяч рублей либо административное приостановление деятельности на срок до девяноста суток.**

4. СИХ «Аквилон Инвест» явиться «21» сентября 2018 года в 10 часов 00 минут в Архангельское УФАС России по адресу: г. Архангельск, ул. К. Либкнехта, д. 2, каб. 102 для дачи объяснений по факту нарушения, ознакомления и подписания протокола об административном правонарушении, либо направить для этих целей защитника с надлежащим образом оформленными полномочиями на участие в административном производстве, включая полномочия на подписание

протокола об административном правонарушении в соответствии с частью 5 статьи 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, со всеми правами, предусмотренными статьей 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Неявка в указанный срок лица, в отношении которого ведется производство по настоящему делу об административном правонарушении, либо его защитника с надлежаще оформленными полномочиями будет расценена как отказ от подписания протокола по делу № 03-06/21-2018 об административном правонарушении.

5. Рассмотрение дела № 03-06/21-2018 назначить на «05» октября 2018 года в 10 часов 00 минут в Архангельском УФАС России по адресу: г. Архангельск, ул. К. Либкнехта, д. 2, каб. 104.

В соответствии с ч. 1 ст. 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Лицам, участвующим в производстве по делу об административном правонарушении и не владеющим языком, на котором ведется производство по делу, обеспечивается право выступать и давать объяснения, заявлять ходатайства и отводы, приносить жалобы на родном языке либо на другом свободно избранном указанными лицами языке общения, а также пользоваться услугами переводчика (ч. 2 ст. 24.2 КоАП РФ)

Защиту прав и законных интересов юридического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, осуществляют его законные представители. Законными представителями юридического лица являются его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение (ст. 25.4 КоАП РФ).

Согласно ст. 25.5 КоАП РФ для оказания юридической помощи лицу, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в производстве по делу об административном правонарушении может участвовать защитник. В качестве защитника к участию в производстве по делу об административном правонарушении допускается адвокат или иное лицо. Полномочия адвоката удостоверяются ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием. Полномочия иного лица, оказывающего юридическую помощь, удостоверяются доверенностью, оформленной в соответствии с законом. Защитник допускается к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении. Защитник, допущенный к участию в производстве по делу об

административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

На основании ст. 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

Примечание:

1. С материалами дела № 03-06/21-2018 можно ознакомиться в Архангельском УФАС России по адресу: г. Архангельск, ул. К. Либкнехта, д. 2, каб. 102 (исполнитель – Шестакова Наталья Михайловна, 65-30-50).
2. **Для организации допуска в помещения Архангельского УФАС России просим заблаговременно (за 1-2 дня до даты рассмотрения настоящего дела) сообщить данные (фамилия, имя, отчество) представителей лиц, которые будут принимать участие в рассмотрении дела № 03-06/21-2018 для оформления пропусков по телефону: 65-30-50.**
3. Полномочия сторон должны быть подтверждены соответствующими документами.
4. Копии документов, представленные для приобщения к материалам дела № 03-06/21-2018 и не заверенные нотариально, должны быть заверены подписью руководителя и печатью юридического лица (подписью и печатью индивидуального предпринимателя).
5. При направлении документов **ссылка на номер дела 03-06/21-2018 обязательна!**

Заместитель руководителя

Ю.Г. Цакулов