ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 055/05/5-911/2021

06 октября 2021 года
г. Омск

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

председатель Комиссии – <…>, заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <…>,

рассмотрев дело № 055/05/5-911/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения обществом с ограниченной ответственностью «Медицинско-правовая компания» (ИНН 5505209691, ОГРН 1105543037082, далее – ООО «Медицинско-правовая компания») рекламы, нарушающей требования пункта 1 части 4 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Медицинско-правовая компания» <…> (доверенность б/н от 11.08.2021) и <…> (доверенность № 206 от 07.07.2021); представителя Министерства территориальной безопасности Пермского края – <…> (доверенность № 10-04-29-1 от 12.08.2021); представителя Департамента экономики и промышленной политики Администрации города Перми – <…> (доверенность № 059-13-05-11/20 от 09.07.2021),

в отсутствие законного представителя ООО «Автографъ», в извещении которого предприняты необходимые меры,

УСТАНОВИЛА:

Определением Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю (далее - Пермское УФАС России) от 13.08.2021 Омскому УФАС России для рассмотрения по существу и вынесения решения передано дело № 059/05/5-679/2021, возбужденное в отношении ООО «Медицинско-правовая компания» по признакам нарушения требований пункта 1 части 4 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Определением Омского УФАС России от 10.09.2021 указанное дело № 059/05/5-679/2021 принято к производству с присвоением ему № 055/05/5-911/2021.

В результате рассмотрения материалов установлено следующее.

В Пермское УФАС России поступили обращения Департамента экономики и промышленной политики Администрации г. Перми (вх. № 008208 от 17.05.2021) и Министра территориальной безопасности Пермского края (вх. № 009039 от 28.05.2021) с жалобой на ненадлежащую рекламу «ПризываНет», размещенную на пилларе и сити-формате по адресу: г. Пермь, ул. Революции, пересечение с ул. 25 Октября.

04.06.2021 сотрудниками Пермского УФАС России был произведен выезд по указанному адресу, в результате которого установлен факт размещения на рекламных конструкциях информации следующего содержания:

«***ПризываНет****

помощь в освобождении от армии на законных основаниях[1]

скидка 5 000 [2] промокод Perm34

Пришла повестка? Звони! Первичная консультация бесплатна

(8(342)225-07-67

900 м. Максима Горького, 34, офис 306

prizyva_net priziva.net»

По нижнему краю рекламной конструкции мелким шрифтом нанесена информация:

****«Призыва.Нет» - Зарегистрированный товарный знак. Св-во № 701154 от 28.02.2019 ООО «МЕДИЦИНСКО-ПРАВОВАЯ КОМПАНИЯ» ОГРН 1105543037082 ИНН 5505209691 Юридический адрес: 644024, г. Омск, ул. Щербанева, 25, офис 204. *В отношении перечня лиц, указанного в ст. 23 ФЗ № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе», призыв на срочную службу не осуществляется. [1]Помощь оказывается путем предоставления юридических услуг. [2]Условия акции можно узнать у сотрудников компании «ПризываНет». Компания оставляет за собой право изменять условия акции***».

Согласно пункту 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.

В пункте 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» установлено, что **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.

Пункт 3 статьи 2 Федерального закона «О рекламе» содержит определение товара, согласно которому **товар** - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Пермским УФАС России рассматриваемая информация квалифицирована в качестве рекламы, так как она соответствует указанным признакам и направлена на привлечение внимания к услугам лица с зарегистрированным товарным знаком «Призыва.Нет».

В определении Пермского УФАС России о возбуждении производства по делу № 059/05/5-679/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 18.06.2021 указано, что в силу пункта 1 части 4 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» реклама не должна побуждать к совершению противоправных действий, при этом также дословно отмечено:

«Согласно статье 59 Конституции Российской Федерации защита Отечества является долгом и обязанностью гражданина Российской Федерации, который несет военную службу в соответствии с федеральным законом.

В соответствии со статьей 23 Федерального закона от 28.03.1998 № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе» (далее – Федеральный закон «О воинской обязанности и военной службе») ***от призыва на военную службу освобождаются*** *граждане:*

а) признанные ограниченно годными к военной службе по состоянию здоровья;

б) проходящие или прошедшие военную службу в Российской Федерации;

в) проходящие или прошедшие альтернативную гражданскую службу;

г) прошедшие военную службу в другом государстве в случаях, предусмотренных международными договорами Российской Федерации.

Право на освобождение от призыва на военную службу имеют граждане:

а) имеющие предусмотренную государственной системой научной аттестации ученую степень;

б) являющиеся сыновьями (родными братьями):

- военнослужащих, проходивших военную службу по призыву, погибших (умерших) в связи с исполнением ими обязанностей военной службы, и граждан, проходивших военные сборы, погибших (умерших) в связи с исполнением ими обязанностей военной службы в период прохождения военных сборов;

- граждан, умерших вследствие увечья (ранения, травмы, контузии) либо заболевания, полученных в связи с исполнением ими обязанностей военной службы в период прохождения военной службы по призыву, после увольнения с военной службы либо после отчисления с военных сборов или окончания военных сборов.

Частью 4 статьи 23 Федерального закона «О воинской обязанности и военной службе» установлено, что граждане, признанные не годными к военной службе по состоянию здоровья, освобождаются от исполнения воинской обязанности.

В силу пункта 1 Приложения к форме № 1 приказа Министерства обороны Российской Федерации от 18.07.2014 № 495 «Об утверждении инструкции по обеспечению функционирования системы воинского учета граждан Российской Федерации и порядка проведения смотров-конкурсов на лучшую организацию осуществления воинского учета» (далее - Приказ Минобороны России от 18.07.2014 № 495) военный билет оформляется и выдается гражданину Российской Федерации, не пребывающему в запасе и не проходившему военную службу при зачислении в запас Вооруженных Сил Российской Федерации в состав солдат, матросов, сержантов, старшин, прапорщиков и мичманов из числа граждан: не прошедших военную службу в связи с освобождением от призыва на военную службу; не прошедших военную службу в связи с предоставлением отсрочек от призыва на военную службу; прошедших альтернативную гражданскую службу; граждан женского пола, имеющих военно-учетную специальность.

Учитывая изложенное, военный билет выдается до прохождения военной службы только при наличии вышеуказанных оснований.

В соответствии с пунктом 1 Приказа Минобороны России от 18.07.2014 № 495 военный билет является основным документом персонального воинского учета, удостоверяющим личность и правовое положение военнослужащего, а для граждан, пребывающих в запасе, - их отношение к исполнению воинской обязанности.

Таким образом, военный билет оформляется и выдается военным комиссариатом, а значит участие каких-либо организаций в процедуре оформления и выдачи военных билетов гражданам Российской Федерации действующим законодательством не предусмотрено.

Кроме того, в силу норм действующего законодательства уклонение от исполнения

обязанностей военной службы является правонарушением и влечет наступление мер административной и уголовной ответственности».

На основании изложенного Пермским УФАС России сделан вывод о наличии в рассматриваемой рекламе признаков нарушения пункта 1 части 4 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» установлено, что ответственность за нарушение требований пункта 1 части 4 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

В силу пункта 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

На запрос Пермского УФАС России ООО «Автографъ» (собственник рекламных конструкций) была представлена информация (от 11.06.2021 б/н), согласно которой рекламодателем вышеуказанной рекламы на основании договора № 14/04 от 14.04.2021 является ООО «Медицинско-правовая компания» (ИНН 5505209691, ОГРН 1105543037082; 644024, Омская область, г. Омск, ул. Т.К. Щербанева, д. 25, оф. 204).

Исходя из определения, данного в пункте 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ООО «Медицинско-правовая компания» является рекламодателем.

Определением Пермского УФАС России от 18.06.2021 в отношении ООО «Медицинско-правовая компания» возбуждено дело № 059/05/5-679/2021 по признакам нарушения требований пункта 1 части 4 статьи 5 Федерального закона «О рекламе». Рассмотрение было назначено на 09.07.2021 в 11:00 час.

На указанное определение ООО «Медицинско-правовая компания» были представлены письменные пояснения:

«ООО «МПК» категорически не согласно с указанными выводами и для правильного рассмотрения данного дела ООО «МПК» пояснить следующее.

ООО «МПК» является правообладателем следующих товарных знаков:

***«Призыва.Нет»** (Свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) № 701154, приоритет товарного знака 13.08.2018, зарегистрировано в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания РФ 28.02.2019. Государственная регистрация отчуждения исключительного права по договору на товарный знак в отношении всех товаров и/или услуг удостоверена записью об изменении к свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) от 03.02.2020);*

«ПризываНет.ру»** (Свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) № 91118, приоритет товарного знака 04.07.2012, зарегистрировано в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания РФ от 03.07.2013, Государственная регистрация отчуждения исключительного права по договору на товарный знак в отношении всех товаров и/или услуг удостоверена записью об изменении к свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) от 03.02.2020)* ***(далее - Товарные знаки).

ООО «МПК» имеет лицензию на осуществление медицинской деятельности № ЛО-78-01-010917 от 10.06.2020 (данные о ранее выданных лицензиях, переоформленных в связи с добавлением

новых адресов оказания медицинских услуг: № ЛО-55-01-001026 от 10.04.2013; № ЛО-55-01-002289 от 08.02.2018; № ЛО-54- 01-005688 от 21.11.2019; № ЛО-66-01-006400 от 06.03.2020).

ООО «МПК» также осуществляет деятельность в области права, а именно оказывает юридические, консультационные и представительские услуги гражданам призывного возраста, имеющим отклонения в состоянии здоровья, ограничивающие их годность к прохождению военной службы, в том числе имеющим болезни, наличие которых дает право в установленном законом порядке освободиться от призыва на военную службу на основании п.п. а п. 1 ст. 23 Федерального закона «О воинской обязанности и военной службе».

На рекламной конструкции отражены следующие существенные условия: *«ПризываНет - Зарегистрированный товарный знак Св-во № 701154 28.02.2019», *В отношении перечня лиц, указанного в ст. 23 № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе», призыв на срочную службу не осуществляется. Помощь в освобождении от армии на законных основаниях. [1]Помощь оказывается путем предоставления юридических услуг.*

Исходя из смысла данных фраз, ***ООО «МЕДИЦИНСКО-ПРАВОВАЯ КОМПАНИЯ» предлагает клиентам помощь в освобождении от армии на законных основаниях в соответствии со ст. 23 ФЗ «О воинской обязанности и военной службе». Т.е. «ПризываНет» только для той категории граждан, которых можно отнести к ст. 23 ФЗ «О воинской обязанности и военной службе».*** *Приведенная фраза не предусматривает двоякого толкования. Она означает, что в указанных в законе случаях гражданин гарантированно освобождается от призыва на военную службу (или получает отсрочку на конкретный, четко определенный период).*

Обращаясь к этимологии спорного выражения, можно сделать вывод о том, что призыв представляет собой вариант побуждения, специфические особенности которого можно определить так: ***призыв — это речевой акт, обращенный к адресату с целью побудить его выполнить некоторое действие или совокупность действий.*** *«Призыва нет» по сути представляет собой словесный оборот, означающий, что призыва к чему-либо нет, то есть компания не призывает клиентов к незаконным, нелегальным, противоправным действиям.*

Так как защита Отечества является конституционным долгом и обязанностью граждан мужского пола, прописанными в Конституции РФ, мы не можем отрицать факт существования призыва на военную службу. Наличие в словесном обозначении приставки «нет» не означает, что ООО «МПК» отрицает сам факт существования чего либо, иначе можно было бы признать незаконными каждый товарный знак такого рода («взрослых.нет», «очков.нет», «стульев.нет и пр.).

Кроме того, словесное обозначение «ПризываНет» не противоречит общественным интересам и не является запрещенным законодательством. В данном случае словесный оборот «ПризываНет» не призывает граждан к незаконным действиям. Наличие в словесном обозначении слова «нет» не означает, что отрицается сам факт существования чего-либо, кроме того, согласно ст. 25 ФЗ «О воинской обязанности и военной службе» призыв на военную службу осуществляется два раза в год: с 1 апреля по 15 июля и с 1 октября по 31 декабря, следовательно, буквально, призыв на военную службу отсутствует с 1 января по 30 марта и с 16 июля по 30 сентября. Таким образом, такая ситуация как отсутствие призыва на военную службу действительно имеет место как по времени, так и в связи с невозможностью несения военной службы в отдельных случаях для определенной категории лиц, что само по себе является законным и обоснованным.

Исходя из вышеизложенного, ***в выражении «ПризываНет» нет признаков, характеризующего его, как выражение, противоречащее нормам этики и морали, поскольку оно не содержит слов непристойного содержания, призывов антигуманного характера и пр. (аналогичная позиция изложена в Решении Роспатента от 26.08.2019).***

Зачастую во время мероприятий по призыву откровенным образом нарушаются права призывников, игнорируются какие - либо их доводы, не принимаются во внимание представленные документы. Часто призывник просто не знает, какими документами подтвердить то или иное обстоятельство, например факт ухода за больным родственником и пр.

Таким образом, призывники, не обладая юридическими знаниями, не могут отстоять или защитить свои права, доказать свою правоту, не знают порядок обжалования действий военного комиссариата. Более того, некоторые призывники даже не знают в принципе о возможности обжалования решения комиссии о признания годным/негодным к военной службе. Судебный порядок оспаривания решений, действий (бездействия) органов государственной власти и должностных лиц определен Кодексом административного судопроизводства РФ и разъяснен Постановлениями Пленума Верховного Суда РФ. Законодательство позволяет оспорить в суде заключения врачей, решения призывной комиссии и пр.

Защита Отечества является конституционным долгом и обязанностью граждан мужского пола. При этом, согласно ст. 59 Конституции, гражданин Российской Федерации несет военную службу в соответствии требованиями, установленными федеральным законом «О воинской обязанности и военной службе». Статьями 23,24 данного закона предусмотрены основания освобождения от призыва на военную службу, прописано более 20 случаев предоставления призывнику отсрочки от призыва на военную службу. Приведенные выше нормы не предусматривают двоякого толкования. Это означает, что в указанных в законе случаях гражданин гарантированно освобождается от призыва на военную службу (или получает отсрочку на конкретный, четко определенный период). Не мы придумываем основания для освобождения от призыва! Все эти основания безусловны и установлены государством. Освобождение от призыва на военную службу по указанным в законе основаниям НЕ является фактом уклонения от воинской службы по смыслу ст. 328 УК РФ. А юридическая помощь в законном содействии в получении отсрочки/освобождения от призыва не является призывом к уклонению.

Постановлением Правительства РФ от 04.07.2013 № 565 «Об утверждении Положения о военно-врачебной экспертизе» утвержден список основных заболеваний (содержащий более 100 наименований), являющихся основанием освобождения призывника от армии по состоянию здоровья. Наличие у призывника заболевания, указанного в данном Постановлении - это гарантия освобождения от призыва, предусмотренная законодательством.

На рекламной конструкции раскрыто содержание услуг в полном объеме, т.е. при буквальном прочтении рекламного сообщения можно сделать следующие выводы:

Услуги оказываются только тем гражданам, которые поименованы в законе.

Услуги оказываются в соответствии с законом.

Услуги оказываются законно.

Смысл услуг заключается в юридических услугах.

Все подробности об акции можно узнать у сотрудников компании. «ПризываНет» - это не лозунг, призыв или отрицание призыва, а зарегистрированный товарный знак.

Таким образом, из содержания рекламной конструкции можно сделать вывод, что ООО «МПК» оказывает помощь в освобождении от армии на законных основаниях, для чего потенциальному клиенту необходимо записаться на первичную бесплатную консультацию по

телефону, что говорит о контекстности рекламы и необходимости обращения потребителя по представленному номеру телефона для получения более подробной информации об услуге.

Таким образом, представленная реклама не вводит в заблуждение потребителя, не призывает к совершению противоправных действий, а дает информацию о том, что, обратившись в ООО «МПК», потребитель может получить юридические услуги, направленные на оказание помощи в освобождении от призыва при наличии законных оснований. ***Все обязательные требования соблюдены, как и отражено необходимое условие оказания услуг («На законных основаниях»).***

Синтаксически и лексически данная реклама опирается на словосочетание «на законных основаниях», которое написано тем же шрифтом, того же размера и цвета, что и остальной текст слогана. В таких предложениях утверждается осуществление действий, которые возможны только в силу закона.

То есть:

- в прямом смысле: Действия, обусловленные законом, основанные на законе или законах.

- в переносном смысле: Позволительные, допустимые, понятные с нравственной или логической точки зрения.

Также на рекламной конструкции указан адрес сайта ***priziva.net.*** *Во всех материалах, размещенных на сайте* ***priziva.net*** *указано, что компания «ПризываНет» осуществляет свою деятельность строго в рамках закона. Мы делаем постоянные отсылки к нормативно - правовым актам, разъясняем, какие действия могут быть признаны незаконными, какое наказание может последовать за совершение таких действий, и категорически не рекомендуем и даже стараемся предотвратить совершение призывниками таких действий.*

Наши юристы являются специалистами в сфере военного права и обеспечивают правовое сопровождение клиента, разъясняют права и обязанности призывника, помогают собрать пакет документов, доказывающих непризывную категорию годности, подготавливают необходимые заявления и жалобы, оспаривают в вышестоящие инстанции и в судебном порядке неправомерные действия должностных лиц.

Также по указанному сайту была сформулирована позиция Управления Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций (Роскомнадзор) по Забайкальскому краю при рассмотрении дела 2а-2911/2019: доступ к сайту в рамках исполнения требований статей 15.1-15.6- 1, 15.8 Федерального закона от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и защите информации» не ограничивался, ***поскольку на указанном сайте отсутствует запрещенная информация.*** *Таким образом, уполномоченный орган не усматривает каких-либо нарушений со стороны ООО» МПК» при размещении информации на сайте www.priziva.net.*

Помимо этого, имеется сложившаяся судебная практика, согласно которой на сайте отсутствует запрещенная информация:

Решение Центрального районного суда г. Оренбурга от 09 марта 2021 г. по делу № 20-

Решение Ясненского районного суда г. Оренбурга от 27 мая 2021 г. по делу № 2(2)а-

Определение Феодосийского городского суда Республики Крым по делу № 2-а-535/2021 о прекращении производства по делу в связи с отказом прокурора от иска.

Апелляционное определение Вологодского областного суда от 11 марта 2020 г. по делу № 2-

а-9995/2019.

Таким образом, и на сайте, и на рекламной конструкции фигурирует товарный знак ООО «МПК» ПризываНет. При этом ни в одном из приведенных выше дел суды не усматривали нарушения законодательства, не усматривали призыв к уклонению, в некоторых случаях прокуратура отказывалась от административных исковых заявлений, также не находя каких-либо нарушений. Таким образом, Пермское УФАС, вменяя ООО «МПК» данное нарушение, обязано учитывать сложившуюся судебную практику. Все приведенные судебные акты вступили в законную силу. Со вступлением судебного решения в законную силу оно начинает действовать, то есть устраняется спорность прав и обязанностей, которые были предметом судебного разбирательства. Правовое действие (законная сила) проявляется в определенных свойствах (последствиях вступления решения в законную силу), одним из которых является преюдициальность, что должны в обязательном порядке учитывать в том числе антимонопольные органы!

ООО «МПК» осуществляет свою деятельность строго в рамках правового поля, как и любая другая юридическая фирма - защищает права граждан, не имеющих юридического образования.

Как указал Октябрьский районный суд города Саратова в своем решении от 12.02.2019 г. по делу 2а-677/2019, рассматривая иск прокурора города Энгельса Саратовской области о признании незаконной информации, размещенной на сайте, «ни Уголовный кодекс РФ, ни вышеназванные Федеральные законы не содержат запрета на предоставление платных медицинских и юридических услуг при наличии этого лицензии и соответствующего образования».

Кроме того, в Определении Пермского УФАС не приведено ни одного мотива, почему реклама, а в частности, словесное обозначение «ПризываНет», является побуждающим к совершению противоправных действий. Также не конкретизировано, к совершению каких именно противоправных действий какого рода противоправных действий побуждает реклама.

Признавая словесное обозначение «ПризываНет» несоответствующим требованиям законодательства, Пермское УФАС нарушает предоставленный режим правовой охраны товарным знакам и умаляет исключительные права правообладателя. (Постановление ФАС Московского округа от 11.07.2012 по делу № А40-99290/11-12-727; Постановление Суда по интеллектуальным правам от 10.04.2015 № С01-76/2015 по делу № А40-189577/2013; Постановление ФАС Московского округа от 16.05.2013 по делу № А40-34586/12-51-276; Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 04.04.2014 № 09АП-3616/2014-ГК по делу № А40-101725/2013).

Аналогичная реклама уже была предметом рассмотрения в г. Кемерово. Так, антимонопольный орган указал, что «словесное обозначение «ПризываНет» не побуждает к совершению противоправных действий, следовательно, признаки нарушения п.1 ч.4 ст. 5 ФЗ «О рекламе» отсутствуют (Решение УФАС по Кемеровской области от 27.05.2019 г. № 113/Р-2018). По данному делу была проведена лингвистическая экспертиза, где было установлено, что спорная реклама не содержит призывов /побуждения к каким-либо действиям ни на синтаксическом, ни на семантическом уровнях.

В тексте отсутствуют т.н. маркеры побуждения, а также контекст, в котором могла бы быть реализована коммуникативная установка подчинения/побуждения/повеления».

На основании вышеизложенного ООО «МПК» полагает, что в его действиях отсутствуют признаки нарушения законодательства о рекламе».

Дополнительно ООО «Медицинско-правовая компания» представлено заключение специалиста ООО «Стратегия оценки» (запись в Реестре судебно-экспертных организация № 0261) № Л-241/01-07.2021 по результатам лингвистического исследования от 07.07.2021) (далее – Заключение).

Как указано в Заключении, 01.07.2021 в ООО «Стратегия оценки» поступил запрос ООО «Медицинско-правовая компания» на проведение лингвистического исследования изображения, использованного в рекламных целях, в связи с необходимостью ответов на вопросы, требующие специальных познаний специалиста в области лингвистики и рекламы. На исследование был представлен макет рекламной конструкции и копия Определения о возбуждении производства по делу № 059/05/5-679/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 21.06.2021.

Перед специалистом был поставлен вопрос:

«Содержатся ли в представленном рекламной материале на языковом и текстовом уровнях какие-либо побуждения/призывы к совершению противоправных действий?».

По результатам лингвистического исследования специалистом сделан следующий вывод: ***«Представленный рекламный макет не содержит призывов/побуждений к каким-либо противоправным действиям ни на синтаксическом, ни на семантическом уровнях. В тексте рекламного материала нет явных или скрытых призывов к покупке военного билета или какого-либо иного документа, позволяющего избежать службы в армии, а также не обнаружено явных или скрытых призывов к уклонению от службы в армии».***

В ходе подготовки дела к рассмотрению Министерством территориальной безопасности Пермского края в адрес Пермского УФАС России представлены пояснения военного комиссара Пермского края А. В. Коковина от 26.07.2021 исх. № 1/1353, согласно которым «… *Общество с ограниченной ответственностью «Медицинско-правовая компания» в своей деятельности ставит под сомнение правовое поле правильность вынесения медицинского диагноза.*

Военный комиссариат Пермского края крайне негативно относится к провокационной рекламе «ПризываНет», проводимой обществом с ограниченной ответственностью «Медицинско-правовая компания».

Агитационная политика «ПризываНет», расположенная на перекрестке ул. Революции и ул. 25 Октября г. Перми в виде баннеров, подрывает организационную деятельность военного комиссариата Пермского края и военных комиссариатов муниципальных образований Пермского края.

В настоящее врем процент граждан, подлежащих призыву на военную службу, которые пользуются услугами данной организации – возрос, о чем свидетельствует количество обжалованных решений призывных комиссий муниципальных образований Пермского края.

Проводимые в данной организации консультации мотивируют и побуждают молодежь к противоправным действиям в отношении исполнения своего конституционного долга и формированию деструктивных форм поведения, а именно делинквентного поведения (отклоняющегося поведения)».

В связи с необходимостью получения антимонопольным органом дополнительных доказательств и информации, в том числе от Саморегулируемой организацией Ассоциация маркетинговой индустрии «Рекламный совет», г. Санкт-Петербург, определением Пермского УФАС России от 14.07.2021 срок рассмотрения дела № 059/05/5-679/2021 был продлен до 18.09.2021, рассмотрение дела отложено на 13.08.2021 в 11: 00 час.

Поскольку хозяйствующий субъект, в чьих действиях были выявлены признаки нарушения, зарегистрирован на территории Омской области, Пермским УФАС России в адреса иных территориальных органов ФАС России был направлен запрос (от 14.07.2021 исх. № 08446-21) с просьбой о представлении информации о наличии/отсутствии жалоб на аналогичную рекламу, размещенную на подведомственной территории.

Как следует из поступившего ответа Управления Федеральной антимонопольной службы по Саратовской области (вх. № 012319 от 21.07.2021г), в апреле 2021 на территории г. Саратова размещалась наружная реклама аналогичного содержания, в связи с чем Саратовским УФАС России в отношении ООО «Медицинско-правовая компания» было возбуждено дело № 064/05/5-829-2021.

Согласно пункту 6 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922, в случае если до возбуждения дела или в ходе его рассмотрения будет установлено, что реклама, содержащая признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, распространяется на территории, подведомственной 2 и более территориальным органам Федеральной антимонопольной службы, выявивший такое нарушение территориальный орган Федеральной антимонопольной службы **передает** материалы, свидетельствующие о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, или дело в территориальный орган Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Кроме того, 09.08.2021 в адрес Пермского УФАС России от ООО «Медицинско-правовая компания» поступило ходатайство (вх. № 013336) о передаче настоящего дела для рассмотрения по существу в Омское УФАС России по месту регистрации Ответчика.

Определением Пермского УФАС России от 13.08.2021 Омскому УФАС России для рассмотрения по существу и вынесения решения передано дело № 059/05/5-679/2021.

Кроме того в целях объективного и всестороннего рассмотрения заявления Пермское УФАС России обратилось (исх.№ 08447-21 от 14.07.2021) в адрес Саморегулируемой организации Ассоциация маркетинговой индустрии «Рекламный совет», г. Санкт-Петербург с просьбой о предоставлении мнения по вопросу: способна ли спорная реклама побуждать потребителей к совершению противоправных действий (уклонению от обязанностей военной службы)?

На данное обращение Пермского УФАС России Саморегулируемой организацией Ассоциация маркетинговой индустрии «Рекламный совет», г. Санкт-Петербург была представлена информация (исх. № 109-798 от 12.10.2021), при этом указано:

«…запрос рассмотрен 10 членами Комитета по рассмотрению жалоб потребителей и обращений государственных органов, общественных организаций, служб мониторинга Саморегулируемой организации Ассоциация маркетинговой индустрии «Рекламный совет».

Форма проведения: дистанционная (электронная переписка): 14.07.2021-06.08.2021...

…Для вынесения объективного решения по данному вопросу СРО, по просьбе УФАС, осуществило оценку соответствия данной рекламы требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе, нормам, изложенным в Российском Кодексе практики рекламы и маркетинговых коммуникаций (2012 г.) и в Кодексе рекламы и маркетинговых коммуникаций Международной торговой палаты (МТП).

Изучив материалы из обращения УФАС, эксперты высказались следующим образом:

Вопрос № 1. Побуждает ли данная реклама к совершению противоправных действий

(уклонению от обязанностей военной службы)?

Эксперты единогласно ответили: НЕТ.

Вопрос № 2. Имеются ли в данной рекламе иные нарушения требований Российской Федерации о рекламе?

Эксперты единогласно ответили: НЕТ.

Вопрос № 3. Имеются ли в данной рекламе нарушения норм, изложенных в Российском Кодексе практики рекламы и маркетинговых коммуникаций (2012 г.) и в Кодексе рекламы и маркетинговых коммуникаций МТП?

Эксперты единогласно ответили: НЕТ.

Эксперты мотивировали свою позицию следующим образом.

Из содержания спорной рекламы следует, что основным видом ООО «Медицинско - правовая компания» является деятельность в области права, а именно оказание юридических, консультационных и представительских услуг гражданам призывного возраста, имеющих отклонения в состоянии здоровья, ограничивающих их годность к прохождению военной службы, в том числе имеющих болезни, наличие которых дает право в установленном законом порядке освободиться от призыва на военную службу на основании подпункта «а» пункта 1 статьи 23 Федерального закона от 28.03.1998 № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе». Т.е. в рекламе содержится информация о предоставлении юридических услуг, связанных с реализацией прав гражданина РФ. Аналогичным образом защита любых других прав и консультации по этому поводу не являются противоправным действием.

Тем самым, эксперты констатировали, что в данной спорной рекламе Признаков нарушения ФЗ «О рекламе» не усматривают».

В итоге Саморегулируемой организацией Ассоциация маркетинговой индустрии «Рекламный совет», г. Санкт-Петербург принято решение:

«1. ***Нарушения положений Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» не выявлено.***

2. ***Нарушение норм, изложенных в Российском Кодексе практики рекламы и маркетинговых коммуникаций (2012 г.) и в Кодексе рекламы и маркетинговых коммуникаций МТП, не выявлены****».*

Проанализировав содержание рассматриваемой рекламы и представленные материалы, Комиссия Омского УФАС России отмечает следующее.

В рекламе используется словосочетание «*помощь в освобождении от армии»,* при этом следует отметить, что легитимное понятие «освобождение от армии» в действующем законодательстве отсутствует.

В силу части 1 статьи 10 Федерального закона от 31.05.1996 № 61-ФЗ «Об обороне» (далее – Федеральный закон «Об обороне») Вооруженные Силы Российской Федерации - государственная военная организация, составляющая основу обороны Российской Федерации.

Одновременно частью 9 статьи 1 Федерального закона «Об обороне» императивно установлено, что создание и существование формирований, имеющих военную организацию или вооружение и военную технику либо в которых предусматривается прохождение военной службы, не предусмотренных федеральными законами, запрещаются и преследуются по

закону.

На основании части 3 статьи 1 Федерального закона «Об обороне» в целях обороны **устанавливаются воинская обязанность граждан Российской Федерации** и военно-транспортная обязанность федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления и организаций независимо от форм собственности, а также собственников транспортных средств.

Согласно части 2 статьи 12 Федерального закона «Об обороне» комплектование Вооруженных Сил Российской Федерации осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации:

1) военнослужащими - **путем призыва граждан Российской Федерации на военную службу** по экстерриториальному принципу и путем добровольного поступления граждан Российской Федерации (иностранных граждан) на военную службу;

2) федеральными государственными гражданскими служащими;

3) работниками.

Правовое регулирование в области воинской обязанности и военной службы в целях реализации гражданами Российской Федерации конституционного долга и обязанности по защите Отечества, а также правовое регулирование поступления на военную службу и военной службы в Российской Федерации иностранных граждан осуществляется Федеральным законом «О воинской обязанности и военной службе».

Частью 1 статьи 1 Федеральный закон «О воинской обязанности и военной службе» установлено, что **воинская обязанность граждан Российской Федерации** (далее - граждане) предусматривает:

воинский учет;

обязательную подготовку к военной службе;

призыв на военную службу;

прохождение военной службы по призыву;

пребывание в запасе;

призыв на военные сборы и прохождение военных сборов в период пребывания в запасе.

На основании части 2 статьи 2 Федерального закона «О воинской обязанности и военной службе» прохождение военной службы осуществляется:

гражданами - по призыву;

гражданами, не имеющими гражданства (подданства) иностранного государства либо вида на жительство или иного документа, подтверждающего право на постоянное проживание гражданина на территории иностранного государства, - в добровольном порядке (по контракту);

гражданами, имеющими гражданство (подданство) иностранного государства либо вид на жительство или иной документ, подтверждающий право на постоянное проживание гражданина на территории иностранного государства, и иностранными гражданами - по контракту на воинских должностях, подлежащих замещению солдатами, матросами, сержантами и старшинами в Вооруженных Силах Российской Федерации и воинских

формированиях.

Согласно подпункту «а» части 1 статьи 22 Федерального закона «О воинской обязанности и военной службе» призыву на военную службу подлежат граждане мужского пола в возрасте от 18 до 27 лет, состоящие на воинском учете или не состоящие, но обязанные состоять на воинском учете и не пребывающие в запасе.

При этом в соответствии частью 2 статьи 22 Федерального закона «О воинской обязанности и военной службе» на военную службу не призываются граждане, которые в соответствии с настоящим Федеральным законом **освобождены от исполнения воинской обязанности, призыва на военную службу**, граждане, которым предоставлена отсрочка от призыва на военную службу, а также граждане, не подлежащие призыву на военную службу.

Статьей 23 Федерального закона «О воинской обязанности и военной службе» определен перечень граждан, которые

- освобождаются от призыва на военную службу (в том числе признанные ограниченно годными к военной службе по состоянию здоровья);

- имеют право на освобождение от призыва на военную службу;

- не подлежат призыву на военную службу;

- освобождаются от исполнения воинской обязанности (признанные не годными к военной службе по состоянию здоровья).

Таким образом, в данном случае использованное в рекламе выражение *«освобождение от армии»* тождественно используемым в законодательстве понятиям *«освобождение от призыва на военную службу», «освобождению от исполнения воинской обязанности»*.

По мнению Комиссии, дословное прочтение и буквальное толкование содержания рассматриваемой рекламы не позволяют сделать вывод о том, что она содержит слова и выражения, призывающие к совершению противоправных действий.

В целом в рекламе присутствует существенная информация, раскрывающая суть рекламируемой услуги, что исключает ее двоякое толкование, а именно:

- используемая в рекламе фраза «***Помощь*** *в освобождении от армии* ***на законных основаниях[1]***», имеет однозначную расшифровку «*[1]Помощь оказывается путем предоставления юридических услуг*» и «*на законных основаниях*»;

- используемое словесное обозначение «ПризываНет*» соотносится с перечнем граждан, которые имеют право на освобождение от призыва на военную службу либо освобождаются от исполнения воинской обязанности: «**В отношении перечня лиц, указанного в ст. 23 ФЗ № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе»*.

Здесь следует отметить, что данное словесное обозначение «ПризываНет» является зарегистрированным товарным знаком (свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) № 701154, приоритет товарного знака 13.08.2018, зарегистрировано в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 28.02.2019).

В пункте 1 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) установлено, что лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак). При этом в силу пункта 2 статьи 1484 ГК РФ одним из таких способов использования является размещение товарного знака в рекламе.

Учитывая изложенное, рассмотрев материалы дела, пояснения ООО «Медицинско-правовая компания», учитывая заключение специалиста ООО «Стратегия оценки» по результатам лингвистического исследования от 07.07.2021, решение членов Комитета по рассмотрению жалоб потребителей и обращений государственных органов, общественных организаций, служб мониторинга Саморегулируемой организации Ассоциация маркетинговой индустрии «Рекламный совет» от 12.10.2021 исх. № 109-798, Комиссией Омского УФАС России сделан вывод об отсутствии в рекламе, размещенной на пилларе и сити-формате по адресу: г. Пермь, ул. Революции, пересечение с ул. 25 Октября, нарушений законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 40 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922 не подтверждение в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, является основанием для прекращения производства по делу.

Руководствуясь подпунктом «а» пункта 40 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 055/05/5-911/2021 прекратить в связи с отсутствием нарушений законодательства Российской Федерации о рекламе.

Председатель Комиссии<…>

Члены Комиссии: <…>