

Индивидуальному предпринимателю

<...>

Магазин «Дон Жуан»

ул. Щетинкина, 73,

г. Абакан,

655017

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ 116-Р-14

Резолютивная часть решения оглашена 17.02.2015г.

г. Абакан

В полном объеме решение изготовлено 02.03.2015г.

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

Председатель Комиссии: Франскевич О.П. – заместитель руководителя управления, начальник отдела антимонопольного законодательства и рекламы;
Алехина А.А. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы управления;

Члены Комиссии: Чиж Д.А. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы;
Митрофанова Е.И. – специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы

рассмотрев дело № 116-Р-14, возбужденное в отношении Индивидуального предпринимателя <...> о признаках нарушения части 6 статьи 5 Федерального

закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – закон «О рекламе»), выразившегося в распространении рекламы на фасаде магазина «Дон Жуан», находящегося по адресу г. Абакан, ул. Щетинкина, 73 следующего содержания: «- игровые костюмы; -интим-игрушки; -обучающая литература; -духи с феромонами; - эксклюзивные сувениры; -гели, смазки, крема; -DVD для взрослых; -возбуждающие средства...» сопровождающуюся изображением девушек в латексных костюмах в образе медицинского работника и горничной.

В присутствии ИП <...>

В присутствии представителя <...> действующей на основании доверенности № <...>

УСТАНОВИЛА:

В ходе проведения Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее – Хакасское УФАС России) мониторинга наружной рекламы на предмет соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе, выявлено распространение ИП <...> рекламы на фасаде магазина «Дон Жуан», находящегося по адресу г. Абакан, ул. Щетинкина, 73 следующего содержания: «-игровые костюмы; -интим-игрушки; -обучающая литература; -духи с феромонами; -эксклюзивные сувениры; -гели, смазки, крема; - DVD для взрослых; -возбуждающие средства...» сопровождающуюся изображением девушек в латексных костюмах в образе медицинского работника и горничной.

Данная реклама нарушает часть 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее-Закон «О рекламе»).

Согласно части 6 статьи 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.

Ответственность за нарушение части 6 статьи 5 Закона «О рекламе» несет рекламодатель.

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 пункту 2 приведенной статьи 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.

Хакасским УФАС России был направлен запрос предпринимателю о предоставлении документов и сведений относительно распространения указанной рекламы, а также письменные пояснения по поводу размещения данной рекламы. В письменных пояснениях указывается, что данные рекламные конструкции носят информативный характер, с указанием ограничения возраста посетителей от 18+ лет, адреса, и режима работы, что соответствует законодательству РФ, кроме того рекламная конструкция содержит изображение девушек в одежде, без обнажения интимных зон, их внешний вид полностью соответствует требованиям закона. Имеющийся на рекламной конструкции текст содержит перечень товарного ассортимента (игровые костюм, интим-игрушки, обучающая литература, духи с феромонами, эротическое белье, эксклюзивные сувениры, гели, смазки, крема, DVD для взрослых, возбуждающие средства) – данный текст не несет в себе информации, способной причинить вред здоровью и развитию детей, он не призывает к насилию, расовой дискриминации, он не содержит описания половых органов, интимной близости, не имеет порнографического содержания, а следовательно полностью соответствует требованиям Закона РФ.

Данная реклама, была представлена на рассмотрение экспертного совета по рекламе. Члены экспертного совета пришли к единому мнению, что изображенная на рекламном баннере девушка в откровенном наряде, а также находящаяся на этом же рекламном баннере информация, в совокупности носят не этичный характер.

Основными задачами экспертного совета являются экспертиза и оценка содержания рекламы, представленной на рассмотрение экспертного совета, оценка воздействия рекламы на потребителей рекламной информации, экспертиза соответствия действительности сведений, сообщаемых в рекламе, разработка рекомендаций по совершенствованию государственного контроля соблюдения законодательства о рекламе.

Хакасским УФАС России был направлен запрос в РА «Радуга» о предоставлении документов и сведений по поводу изготовления данной рекламы. Агентство, предоставило договор на изготовление и установку вывески «Дон Жуан» заключенный между ИП <...> (Подрядчик) и ИП <...> (Заказчик). В соответствии с п. 1.1. указанного выше договора Подрядчик берет на себя обязанности по изготовлению и установке вывески «Дон Жуан». В п. 1.3. указано, что вывеска «Дон Жуан» должна быть выполнена в строгом соответствии с утвержденным Заказчиком эскизом.

В соответствии с договором заключенным между РА «Радуга» и ИП <...>, рекламодателем спорной рекламы является ИП <...>

Определением о возбуждении дела № 116-Р-14 по признакам нарушения пункта 5 части 4 статьи 5 Закона «О рекламе», рассмотрение было назначено на 16 декабря 2014 года. В назначенное время явился ИП <...>, а также представитель

по доверенности <...> (доверенность № <...>).

<...>пояснила, что определение порнографии не определено, кроме как в Федеральном Законе от 29.12.2010 № 436-ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию. В пункте 8 статьи 2 данного закона содержится определение, что является информацией порнографического характера – это информация, представляемая в виде натуралистических изображения или описания половых органов человека и (или) полового сношения либо сопоставимого с половым сношением действия сексуального характера, в том числе такого действия, совершаемого в отношении животного.

В рассматриваемой рекламе не описываются половые органы человека и половое сношение. Девушки, изображенные на рекламном баннере находятся в игровых костюмах. Никакие части тела не обнажены. Соответственно данная реклама не нарушает пункт 8 статьи 2 ФЗ № 436, а также соответственно не нарушает Закон «О рекламе».

Далее ответчик указал, что данная реклама в настоящее время распространяется, эскиз спорной рекламы согласован с департаментом градостроительства, архитектуры и землеустройства администрации города Абакана.

Комиссия Хакасского УФАС России выслушав пояснения ответчика, а также проанализировав материалы дела, пришла к выводу о необходимости переqualифицировать признаки нарушения Индивидуальным предпринимателем <...>законодательства о рекламе на часть 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Определением об отложении рассмотрения дела № 116-Р-14 от 17.12.2014 года исх. № 04-9758/ЕМ, рассмотрение было назначено на 27 января 2015 года.

В адрес Хакасского УФАС России 22.01.2015 года поступило ходатайство от <...> (представитель ответчика) о переносе даты рассмотрения дела № 116-Р-14 в связи с плохим состоянием здоровья.

Определением от 27.01.2015 года исх. № 04-464/ЕМ рассмотрение дела № 116-Р-14 было отложено, заявленное ходатайство удовлетворено.

17 февраля 2015 года на рассмотрении дела № 116-Р-14 присутствовали ИП <...> и представитель по доверенности <...>

В ходе рассмотрения дела представитель по доверенности <...>пояснила, что на рекламных баннерах расположенных на Щетинкина 73 изображены 2 женских образа наряженных в карнавальные костюмы. Подобные костюмы широко используются на карнавалах, тематических вечеринках, а также Хэллоуина. Внешний образ девушек крайне скромный, обнажение интимных зон не допущено. Образы обеих моделей выглядят достойно. Если рассматривать данную рекламу услуг применительно к рекламированию медицинского центра, либо автомойки, гостиницы либо иного другого не профильного заведения, который не связан непосредственно с продажей, либо прокатом костюмов то несомненно данный вид девушек являлся бы оскорбительным по отношению к сотрудником этой профессии имитацию которых они производят. В данном случае мы не рекламируем какие либо услуги, в данном случае мы рекламируем карнавальные

костюмы. Мы не имеем целью привлечения внимания потребителей к нашему товару - тематикой секса. Мы рекламируем именно данную продукцию-наша реклама является достоверной. Рассмотрим тестовую часть рекламы. В ней содержатся контактный телефон для связи и перечень товаров, которые мы продаем. Рассмотрим подробнее. Игровые костюмы-экслюзивные сувениры – вопросов не возникает. Далее интимные игрушки – слово интим в русском словаре означает глубоко личное, сокровенное, душевное. Данное выражение не несет в себе оскорбительного либо бранного смысла, выражения, а передает суть назначения товара продаваемого и рекламируемого нами. Далее- возбуждающие средства. Толкование слова возбуждающее в разных словарях носит разное выражение, однако смысл у них един. Возбуждать – означает побуждать к действию. В медицине это относится к рецепторам организма, в процессуальном праве как к рождению нового правового акта. В нашем случае это относится к переделенным средствам афродизиаков, которые побуждают организм человека к действию, то есть выражает принцип работы наших товаров не неся никакого оскорбления окружающим своим выражением. Далее- эротическое белье. Рассмотрим понятие эротическое – обозначает переживание и фантазию связанную с сексуально-чувственной областью жизни человека. Согласно медицинской энциклопедии является характеристикой специфической психосоциальной подоплеки действий, связанная с высшими формами эмоций и мышления, такими как чувствами. Переживаниями, представлениями, воображениями. Никакого оскорбления данное выражение в себе не несет. Рассмотрим толкование самого слова брань- оно означает ругань, осуждение, порицание. Ничего из перечисленного в текстовой части нашей рекламы, как и в образах девушек не имеется. На основании вышеизложенного в размещенной нами наружной рекламе отсутствуют непристойные оскорбительные образы, сравнения и выражения в том числе в отношении пола, расы, национальности, профессии, социальной категории, возраста, языка человека, гражданина и др., следовательно в наших действиях отсутствует признаки состава правонарушения части 6 статьи 5 ФЗ О рекламе. Наша реклама является достоверной, мы рекламируем те товары которые продаем. При чем в тесте и изображениях содержатся сугубо скромные товары.

Комиссия Хакасского УФАС России заслушав лиц участвующих в деле, а также проанализировав все материалы дела, пришла к следующему выводу.

Так, согласно Письму ФАС России от 29.04.2013 № АД/17355/13 «О порядке применения части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе», к непристойным образам, сравнениям, выражениям могут быть отнесены такие слова и изображения, которые нарушают общепринятые нормы и принципы поведения в обществе с точки зрения морали и нравственности. К оскорбительным образам, сравнениям и выражениям - слова и изображения, которые, в том числе, ущемляют человеческое достоинство, принижают значимость отдельных лиц, исторических событий, памятных дат.

Кроме того, при решении вопроса о соответствии той или иной рекламной информации требованиям [части 6 статьи 5](#) Федерального закона "О рекламе" такую информацию следует оценивать в совокупности с обстоятельствами ее размещения (например, место расположения рекламной конструкции с учетом близости к учреждениям культуры, объектам культа, кладбищам и т.п.). Так же при рассмотрении рекламы на предмет нарушения части 6 статьи 5 рекомендуется

создать Экспертные советы при территориальных органах ФАС России, на заседаниях которых может быть дана оценка этичности рекламы с учетом восприятия информации, которое характерно для жителей конкретного субъекта Российской Федерации.

Так в рассматриваемой рекламной информации используется неприличный образ медицинского работника. Девушка изображена в коротком красном облегающем халате, выполненном из латексного материала. Этот образ не соответствует образу медицинского работника и является оскорбительным для его профессии.

При анализе данной рекламы на предмет этичности Комиссия Хакасского УФАС России приняла во внимание обстоятельства распространения данной рекламы. Так, установлено, что рекламные баннеры располагаются на одной из центральных улиц города Абакана (ул. Щетинкина, 73). В доме, котором расположен магазин «Дон Жуан», с данной рекламной информацией, расположен также Зал бракосочетаний, который является общественным местом. Соответственно данная реклама размещена в месте, доступном для обозрения людям разных возрастных групп, в том числе детям и подросткам, чей возраст предполагает постоянную "открытость" психики к внешнему влиянию. Влияние данной рекламы не несет нравственного характера, противоречит государственным нормативно-правовым актам, регламентирующим воспитание ребенка в обществе и в целом государственной политике в области духовно-нравственного воспитания гражданина России. При демонстрации вышеуказанной рекламы у потребителей отсутствует право выбора или ограничения ее восприятия, в отличие от рекламы, распространяемой в печатных СМИ и на телевидении.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона от 24.07.1998 № 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации» целями государственной политики в интересах детей является защита детей от факторов, негативно влияющих на их физическое, интеллектуальное, психическое, духовное и нравственное развитие.

Таким образом, необходимо соблюдать и поддерживать информационную безопасность детей и ограничивать их в доступе к такой информации, так как именно детская психика является самой восприимчивой и незащищенной от воздействия внешних факторов. Информационная безопасность детей - состояние защищенности детей, при котором отсутствует риск, связанный с причинением информацией вреда их здоровью и (или) физическому, психическому, духовному, нравственному развитию (пункт 4 статьи 2 Федерального закона от 29.12.2010 № 436-ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию»).

Использование рекламируемых товаров связано с интимной стороной жизни человека, публичное обсуждение которой не является общепринятым, пристойным. Соответственно, размещение рекламной информации имеющей свободное распространение, текстового содержания, сопровождаемого изображениями товаров, внешний вид которых противоречит сложившемуся в обществе этикету и принятым правилам поведения, в данном случае использование непристойного образа медицинского работника - нельзя признать допустимым в силу существующего запрета на использование в рекламе непристойных образов.

Слово "непристойный" в соответствии с Толковым словарем русского языка С.И.

Ожегова означает "неприличный, бесстыдный". Слово "бесстыдный" согласно вышеуказанному словарю означает "лишенный чувства стыда, противоречащий общественной морали, непристойный". "Неприличный" - противоречащий правилам приличия. "Приличие" - правило поведения, вежливость, благопристойность.

Изучив все материалы дела, а также проанализировав представленные ответчиком пояснения, Комиссия Хакасского УФАС России установила факт нарушения ИП <...> части 6 статьи 5 Закона «О рекламе», который подтверждается материалами дела. В соответствии с частью 6 статьи 38 ответственность за данное нарушение несет рекламоделец.

На основании вышеизложенного и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 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 рекламу Индивидуального предпринимателя <...> ненадлежащей, не соответствующей части 6 статьи 5 Закона «О рекламе» распространенную на фасаде магазина «Дон Жуан», находящегося по адресу г. Абакан, ул. Щетинкина, 73 следующего содержания: «-игровые костюмы; -интим-игрушки; -обучающая литература; -духи с феромонами; -эксклюзивные сувениры; -гели, смазки, крема; - DVD для взрослых; -возбуждающие средства...» сопровождающуюся изображением девушки в латексном костюме в образе медицинского работника.

2. Выдать предписание ИП <...> об устранении нарушений законодательства о рекламе, а именно:

- прекратить распространение вышеуказанной рекламы, с нарушением части 6 статьи 5 Закона «О рекламе» путем демонтажирования рекламной конструкции, размещенной с нарушением законодательства о рекламе в срок **до 30 апреля 2015 года**;

-предоставить документы, подтверждающие факт прекращения в течение трех дней с момента исполнения предписания.

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

О.П. Франскевич

Председатель Комиссии:

А.А. Алехина

Члены

Индивидуальному предпринимателю

Д.А. Чиж

<...>

Комиссии:

Е.И. Митрофанова

Индивидуальному предпринимателю

<...>

Магазин «Дон Жуан»

ул. Щетинкина, 73,

г. Абакан,

655017

ПРЕДПИСАНИЕ ПО ДЕЛУ № 116-Р-14

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

02 марта 2015 года

г. Абакан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее – Хакасские УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии: Франскевич О.П. – заместитель руководителя управления, начальник отдела антимонопольного законодательства и рекламы;
Алехина А.А. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы управления;

Члены Комиссии: Чиж Д.А. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы;
Митрофанова Е.И. – специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы.

на основании своего решения от 17.02.2015 года по делу № 116-Р-14 о признании ненадлежащей рекламы распространенной Индивидуальным предпринимателем <...> на фасаде магазина «Дон Жуан», находящегося по адресу г. Абакан, ул. Щетинкина, 73, следующего содержания: «-игровые костюмы; -интим-игрушки; - обучающая литература; -духи с феромонами; -эксклюзивные сувениры; -гели, смазки, крема; -DVD для взрослых; -возбуждающие средства...» сопровождающуюся изображением девушки в латексном костюме в образе медицинского работника.

Пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Индивидуальному предпринимателю <...> (<...>) в рок **до 30 апреля 2015 года** устранить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение ненадлежащей рекламы, не соответствующей части 6 статьи 5 Закона «О рекламе», следующего содержания: «-игровые костюмы; -интим-игрушки; -обучающая литература; -духи с феромонами; -эксклюзивные сувениры; -гели, смазки, крема; -DVD для взрослых; -возбуждающие средства...» сопровождающуюся изображением девушки в латексном костюме в образе медицинского работника - путем ее демонтажирования.

2. Индивидуальному предпринимателю <...> (<...>) в течение трех дней с момента исполнения пункта 1 настоящего предписания представить в адрес Хакасского

УФАС России письменные доказательства данного исполнения.

Согласно статье 19.5. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях невыполнение в установленный срок законного предписания Федерального антимонопольного органа его территориального органа влечет наложение административного штрафа на должностных лиц 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 Республики Хакасия в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражно-процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель комиссии:

О.П. Франскевич

Члены комиссии:

А.А. Алехина

Д.А. Чиж

Е.И. Митрофанова