

Заявителю

ИП <...>

РЕШЕНИЕ

10 января 2018 года
Ленина, 59

г. Челябинск, пр.

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

Председатель Комиссии: <...> – заместитель

руководителя Управления -

начальник отдела контроля за рекламой и

конкуренцией;

члены Комиссии:

<...>, главный специалист-эксперт

отдела контроля за рекламой и

недобросовестной конкуренцией;

<...> , ведущий

специалист-эксперт

отдела контроля за рекламой и

недобросовестной

конкуренцией,

рассмотрев дело № 117-08/2017, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>) по факту распространения рекламы танцевального кафе-бара «Meetpoint» на странице социальной сети «ВКонтакте» <https://vk.com/meetpoint> с признаками нарушения требований части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе»,

в присутствии представителя ИП <...> – <...> по доверенности от 22.12.2017 № 18-я/17,

в отсутствие Заявителя, надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела и не заявившего ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило заявление физического лица (далее – Заявитель) о размещении на странице социальной сети «ВКонтакте» <https://vk.com/meetpoint> рекламы содержащей оскорбительный образ в отношении профессии учителя (педагога).

ООО «В Контакте» в письме вх. № 13723 от 20.10.2017 указало, что создатель сообщества - пользователь <...>, Администраторы сообщества: <...> .

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, указанный в рекламе номер 8 (351) 220-49-48 входит в ресурс нумерации оператора связи ЗАО «Эр-Телеком Холдинг», номер <...> (351) 265-85-45 входит в ресурс нумерации оператора связи ПАО «Ростелеком».

АО «Эр Телеком Холдинг» в письме вх. № 14784 от 09.11.2017 указало, что абонентом телефонного номера 220-49-48 является ИП <...>

ПАО «Ростелеком» в письме вх. № 13856 от 23.10.2017 указало, что телефонный номер <...> -85-45 предоставлен в пользование ИП <...>

ИП <...> в письменных пояснениях вх. № 36 от 09.01.2018, вх. № 16724 от 18.12.2017 указала, что осуществляет предпринимательскую деятельность в арендуемых помещениях по адресам: г. Челябинск, ул. Кирова, д. 143 и ул. Ак. Королева, д. 10. Администратором группы социальной сети «ВКонтакте» <https://vk.com/meetpoint> <...> размещена информация о дате, времени и условиях проведения мероприятия для определенного круга лица, а именно для подписчиков группы. Сведения, содержащиеся на страницах группы доступны только участникам группы, потенциальным или фактическим получателям услуг заведения, интересующихся предстоящими программами, новостями, событиями и по собственному желанию вступившим в сообщество. По мнению ИП <...> информация, размещенная на странице группы социальной сети «ВКонтакте» не является рекламой и не нарушает рекламное законодательство.

Представитель ИП <...> на заседании Комиссии указала, что группа «Meetpoint. Кафе & Танцевальный бар» в социальной сети «ВКонтакте» является закрытой; для того чтобы ознакомиться с размещенной в ней информацией необходимо вступить в группу.

Рассмотрев заявление и материалы дела, заслушав представителя ИП <...> ., Комиссия приходит к следующим выводам.

На странице группы (сообщества) «Meetpoint. Кафе & Танцевальный бар» социальной сети «ВКонтакте» 6 октября 2017 года <https://vk.com/meetpoint> размещены сведения: «Ты приготовил домашнее задание? Нет? Тогда наши училки оставят тебя после уроков! Лучшие go go и обворожительные BarGirls ждут тебя в эту ночь! Приходи, не пожалеешь! Кирова 143, тел.: 265-85-46 Ак. Королева 10, тел.: 220-49-48.

Ниже размещен баннер с рекламой развлекательного мероприятия, а именно «Очень плохие училки...+18 Meetpoint. Кафе & Танцевальный бар. Тополинка... Meetpoint. Кафе & Танцевальный бар. Кировка...06.10...» и изображением девушки.

Далее размещены сообщения пользователей и ответы, в частности: «Сколько стоит вход?», «200 девушкам, 300 мужчинам, вход в мини свободный».

Указанная группа является открытой и для ознакомления с размещенной в сообществе информацией не требуется вступление в данную группу.

Факт размещения рекламной информации, подтверждается актом осмотра № 151-2017 от 12.10.2017, составленным специалистами Челябинского УФАС

России.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

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

В данном случае, на странице <https://vk.com/meetpoint> группы (сообщества) «Meetpoint. Кафе & Танцевальный бар» помимо сведений о предстоящем мероприятии танцевального кафе-бара «Meetpoint» и приглашения поучаствовать в нем («ждут тебя» «приходи не пожалеешь» и т.д.) дополнительно размещен баннер с информацией о развлекательном мероприятии танцевального кафе-бара «Meetpoint», назначенному на 06 октября 2017 года по адресам: Ак. Королева 10 и ул. Кирова, д. 143, который направлен на привлечение внимания к определенному мероприятию и его выделению из ряда других мероприятий, следовательно, носит рекламный характер.

По изложенным основаниям не принимаются доводы ИП <...> , о том, что спорная информация не является рекламой.

Согласно Правил пользования Сайтом ВКонтакте, размещенным по ссылке <https://vk.com/terms> (далее - Правила) сайт ВКонтакте, интернет-ресурс, который помогает поддерживать связь со старыми и новыми друзьями. Сайт ВКонтакте (vk.com) – это сетевой проект, объединяющий людей на основании мест учебы или работы.

В силу пункта 5.1. Правил регистрация Пользователя на Сайте является бесплатной, добровольной и производится по адресу в сети Интернет: vk.com.

Согласно пункту 5.2. Правил пользователем Сайта является физическое лицо.

Пунктом 5.11 Правил определено, что после регистрации Пользователь получает право самостоятельно в личных целях создавать, использовать и определять содержание собственной персональной страницы и условия доступа других Пользователей к ее содержанию, а также получает возможности доступа и размещения информации на персональных страницах других Пользователей (при условии получения соответствующих прав доступа от их обладателей), использования социальных виджетов ВКонтакте на сторонних сайтах без дополнительной авторизации.

В соответствии с пунктом 5.13.1. Правил пользователь вправе создавать группы, публичные страницы и встречи (далее — Сообщества) для целей информирования других Пользователей о каких-либо событиях, мероприятиях, организациях, как коммерческих, так и некоммерческих (например, благотворительных), их создании и деятельности, иных интересующих Пользователей материалах (далее – Объекты обсуждения), и/или/либо возможного обсуждения их с другими Пользователями (в том числе путем создания фан-клубов, обмена мнениями, отзывами и так далее). В процессе информирования и обсуждения в Сообществах Объектов обсуждений **Пользователи обязаны соблюдать действующее российское и международное законодательство, а также размещать только такую информацию, которая соответствует настоящим Правилам, а также признанным этическим нормам и принципам морали,** в том числе относящимся к таковым по мнению Администрации Сайта.

В силу пункта 5.13.4.1. Правил в Сообществе, в том числе в описании, на главной фотографии Сообщества, в альбомах, в материалах, обсуждениях, опросах, закрепленных записях на стене, на обложке, в сообщениях, в историях Сообщества, в виджетах сообществ и т.д., за исключением прямо установленных настоящим пунктом случаев и нативных интеграций, не допускается размещение сторонней коммерческой и политической рекламы. На стене Сообщества (за исключением закрепленных записей, в которых реклама не допускается) вне Рекламной сети ВКонтакте может быть размещено не более 5 (Пяти) сторонних рекламных объявлений в сутки. Сторонней рекламой признается любая информация, за исключением нативных интеграций, не имеющая прямого отношения к Сообществу, распространяемая в любой форме как от лица Сообщества, так и от лица других сообществ и Пользователей, и направленная на привлечение внимания Пользователей к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему. Пользователю, администрирующему Сообщество, необходимо самостоятельно следить и пресекать не соответствующее Правилам размещение сторонней рекламы в Сообществе. Сообщество может быть размещено в системе поиска Сайта ВКонтакте при обязательном соблюдении требований, предусмотренных в настоящем пункте. Подключение к Рекламной сети ВКонтакте осуществляется через

специальный интерфейс управления Сообществом с обязательным указанием количества сторонних объявлений, от реализации права на размещение которых на стене Сообщества предоставляется отказ. При размещении сторонней рекламы в Сообществе, подключенном к Рекламной сети ВКонтакте, обязательно указание на рекламный характер информации в рамках имеющейся специальной функциональности Сайта (опция «это реклама»). Правила показа рекламы в рамках Рекламной сети ВКонтакте регулируются специальными документами.

Согласно пункту 5.13.7. и 6.4 Правил пользователь несет полную ответственность за свои действия, связанные с созданием и администрированием Сообществ, в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации, международными правовыми актами и настоящими Правилами; пользователь несет личную ответственность за любую информацию, которую размещает на Сайте, сообщает другим Пользователям, а также за любые взаимодействия с другими Пользователями, осуществляемые на свой риск.

В силу пункта 6.3.1 Правил допустима регистрация пользователя от имени и поручению другого физического лица или юридического лица при условии получения необходимых полномочий в порядке и форме, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Из представленных ИП <...> документов, в частности доверенности 2-я/17 от 11 января 2017 года, выданной <...>, усматривается, что последний является представителем ИП <...> по всем вопросам регистрации (перерегистрации) групп в социальной сети «ВКонтакте» и др. вопросам. Согласно письменных пояснений ИП <...> вх. № 16724 от 18.12.2017 именно <...> администратором группы социальной сети «ВКонтакте» <https://vk.com/meetpoint> размещена информация о дате, времени и условиях проведения мероприятия.

ООО «В Контакте» в письме вх. № 13723 от 20.10.2017 указало, что информация в сообществах является пользовательским контентом, размещается на безвозмездной основе, без участия ООО «ВКонтакте», не проходит предварительную модерацию (цензуру, согласование) со стороны Администрации сайта.

Изложенное позволяет сделать выводы, что страница <https://vk.com/meetpoint> группы (сообщества) «Meetpoint. Кафе & Танцевальный бар» является страницей социальной сети продавца услуг (ИП <...>). Указанная страница является открытой и предполагает возможность восприятия, в том числе рекламной информации неопределенным кругом лиц, не ограниченным подписчиками сообщества.

В соответствии с частью 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в рекламе не допускается использование бранных слов, непристойных образов и выражений, в том числе в отношении пола, расы, национальности, профессии, социальной категории и т.д.

В рекламе присутствует женский образ, указание на определенную профессию, в частности «...училки», привлекается внимание к развлекательному мероприятию для лиц возрастной категории «+18», проводимому в танцевальном кафе-бара «Meetpoint».

Слово «непристойный» в соответствии с Толковым словарем русского языка С.И.Ожегова означает «неприличный, бесстыдный». Слово «Бесстыдный» согласно вышеуказанному словарю означает противоречащий общественной морали, непристойный». «Неприличный» - противоречащий правилам приличия. «Приличие» - правило поведения, благопристойность.

Следовательно, к непристойным образам, могут быть отнесены такие изображения, которые нарушают общепринятые модели и принципы поведения в обществе с точки зрения морали и нравственности.

В данном случае, в рекламе содержится непристойный образ в отношении профессии педагога, поскольку для общепринятых общественных отношений (социума) не является нормой открытая демонстрация женских образов в нижнем белье в совокупности с использованием соответствующих выражений в отношении лиц, осуществляющих трудовую деятельность по специальности «педагогическая деятельность» с целью привлечения внимания к мероприятиям, участие в которых большинство потребителей (граждан) с определенными нравственными устоями и воспитанием не принимают.

Согласно письму ФАС России от 06.07.2012 «О порядке проведения опросов для оценки содержания рекламы» проведение опроса (анкетирования) возможно осуществить путем размещения информации о спорной рекламе и опросного листа на сайте антимонопольного органа. При этом, по мнению специалистов ФАС России, указанные опросы общественного мнения могут быть представлены суду в качестве надлежащих доказательств негативного восприятия рекламы жителями какой-либо территориальной единицы.

В целях выяснения общественного мнения Челябинским УФАС России на сайте www.chel.fas.gov.ru был размещен пресс-релиз «Челябинское УФАС России проводит опрос по рекламе».

На разрешение был поставлен вопрос: «Является ли оскорбительным по отношению к профессии учителя женский образ в совокупности с выражением «Очень плохие училки»?

По результатам опроса всего голосов: 1053 . Из них «да» – 41 % (432 голосов), «нет» - 559% (621 голос).

В соответствии с письмом ФАС России от 29.04.2013 N АД/17355/13 «О порядке применения части 6 статьи 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).

Проведенный опрос общественного мнения показал, что рекламная информация оценивалась достаточным количеством респондентов и значимое количество опрошенных 432 голосов, воспринимает рекламу как неэтичную.

Таким образом, рассматриваемая реклама нарушает часть 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

На основании части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

В силу пункта 5 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем рекламы признана ИП <...>, продавца услуг, в интересах которой распространялась реклама.

Согласно пункту 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при добровольном устранении лицом совершенного нарушения антимонопольный орган вправе не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Скрин-шоты страниц <https://vk.com/meetpoint> группы (сообщества) «Meetpoint. Кафе & Танцевальный бар» о прекращении размещения рекламы со сведениями «Очень плохие училки...+18 Meetpoint. Кафе & Танцевальный бар. Тополинка... Meetpoint. Кафе & Танцевальный бар. Кировка...06.10...» и изображением девушки ИП <...> не представила, у антимонопольного органа отсутствуют.

Поскольку ИП <...> не представила Комиссии материалы о том, что распространение ненадлежащей рекламы прекращено, Челябинское УФАС России считает необходимым выдать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, размещенную 6 октября 2017 года на странице группы (сообщества) «Meetpoint. Кафе & Танцевальный бар» социальной сети «ВКонтакте» <https://vk.com/meetpoint> со сведениями «Очень плохие училки...» и женским образом, поскольку в ней нарушены требования части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».
2. Выдать <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Челябинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ИП "...". и его должностного лица.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ
О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

10 января 2018 года
Челябинск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя-начальник отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;

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

недобросовестной конкуренцией,
на основании своего решения от 10.01.2018 по делу № 117-08/2017 о признании ненадлежащей рекламы, размещенной 6 октября 2017 года на странице группы (сообщества) «Meetpoint. Кафе & Танцевальный бар» социальной сети «ВКонтакте» <https://vk.com/meetpoint> со сведениями «Очень плохие училки...» и женским образом, поскольку в ней нарушены требования части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ИП <...> незамедлительно со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение требований части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а именно не распространять рекламу со сведениями: «плохие училки...» и женским образом.

2. ИП <...> представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 28 февраля 2018 года (скрин-шоты и т.п.).

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

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Челябинское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2 статьи 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях привлечь виновное лицо к административной ответственности.

