

РЕШЕНИЕ

19 января 2017 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

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
недобросовестной конкуренцией;

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

рассмотрев дело № 71-08/2016, возбужденное по факту распространения рекламы 13 сентября 2016 года в социальной сети «ВКонтакте» https://vk.com/im?peers=2353878_c11&sel=52704094&w=wall-54793836_848337 рекламы развлекательных мероприятий клуба «Тайные желания» с признаками нарушения части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», в отсутствие сторон, надлежащим образом извещенных о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило заявление физического лица о размещении 13 сентября 2016 года в социальной сети «ВКонтакте» https://vk.com/im?peers=2353878_c11&sel=52704094&w=wall-54793836_848337 рекламы развлекательных мероприятий с нарушением рекламного

законодательства.

Специалистами Челябинского УФАС России осуществлен осмотр страницы https://vk.com/im?peers=2353878_c11&sel=52704094&w=wall-54793836_848337, о чем составлен акт осмотра № 134-2016 от 15 сентября 2016 года. В результате осмотра установлено, что на странице группы «Подслушано (Магнитогорск)» социальной сети «ВКонтакте» 13 сентября 2016 года размещены сведения: «Закрытый частный секс клуб «Тайные желания» представляет. Вспоминаем школьные годы. Секс вечеринка «Плохая училка». В эту ночь разрешается вести себя пошло». Ниже размещен рекламный баннер со сведениями: «24 сентября, +18 SEXCLUB PRESENTS. Плохая училка! Закрытая вечеринка для взрослых....В эту ночь можно вести себя плохо...закрытый частный свингер клуб «Тайные желания»...» и образом полуобнаженной девушки в нижнем белье. В рекламе указан номер телефона 8 (951) **-**-9-1. Здесь же размещены сведения «Афиша сделана и разработана нашим хорошим другом <...>».

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи www.rossvyaz.ru, телефонный номер <...> (951) **-**-9-1 входит в ресурс нумерации оператора связи ООО «Т2 Мобайл».

По сведениям ООО «Т2 Мобайл» на запрос Челябинского УФАС России телефонный номер <...> (951) **-**-9-1 закреплен за физическим лицом <...> (г. Магнитогорск).

Согласно письму ООО «В контакте» вх. № 14103 от 11.10.2016 Интернет-страница по адресу https://vk.com/im?peers=2353878_c11&sel=52704094&w=wall-54793836_848337 является записью на стене сообщества <https://vk.com/vkmgm>. В руководстве сообщества состоит один пользователь – <...>, он же является автором публикации https://vk.com/im?peers=2353878_c11&sel=52704094&w=wall-54793836_848337. Интернет-страница https://vk.com/id/swing_paty_mgm является персональной страницей пользователя – <...>.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи www.rossvyaz.ru, телефонный номер <...> -906-***-**-65 входит в ресурс нумерации оператора связи ПАО «ВымпелКом».

По сведениям ПАО «ВымпелКом» на запрос Челябинского УФАС России телефонный номер <...> -906-***-**-65 закреплен за физическим лицом <...> (г. Магнитогорск).

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи www.rossvyaz.ru, телефонный номер <...> -951-***-**-04 входит в ресурс нумерации оператора связи ООО «Т2 Мобайл».

По сведениям ООО «Т2 Мобайл» на запрос Челябинского УФАС России телефонный номер <...> -951-***-**-04 закреплен за физическим лицом <...> (г. Магнитогорск).

Челябинское УФАС России возбудило дело по признакам нарушения части 6

статьи 5 Федерального закона «О рекламе». От <...>, привлеченного для участия в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, а также от заинтересованных лиц <...>, <...> запрошенные сведения не поступили.

Изучение материалов приводит к следующим выводам.

13 сентября 2016 года в социальной сети «ВКонтакте» в группе «Подслушано (Магнитогорск)» https://vk.com/im?peers=2353878_c11&sel=52704094&w=wall-54793836_848337 размещен баннер со сведениями: «Закрытый частный секс клуб «Тайные желания» представляет. Вспоминаем школьные годы. Секс вечеринка «Плохая училка». В эту ночь разрешается вести себя пошло». Ниже размещен рекламный баннер со сведениями: «24 сентября, +18 SEXCLUB PRESENTS. Плохая училка! Закрытая вечеринка для взрослых....В эту ночь можно вести себя плохо... закрытый частный свингер клуб «Тайные желания»...» и образом полуобнаженной девушки в нижнем белье. В рекламе указан номер телефона 8 (951) **-*9-1. Здесь же размещены сведения «Афиша сделана и разработана нашим хорошим другом <...>».

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.

На странице https://vk.com/im?peers=2353878_c11&sel=52704094&w=wall-54793836_848337 размещен баннер с информацией о развлекательных мероприятиях, которая направлена на привлечение внимания к определенным мероприятиям, в частности закрытой вечеринке для взрослых.

В соответствии с частью 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в рекламе не допускается использование бранных слов, непристойных и оскорбительных образов, сравнений и выражений, в том числе в отношении пола, расы, национальности, профессии, социальной категории, возраста, языка человека и гражданина, официальных государственных символов (флагов, гербов, гимнов), религиозных символов, объектов культурного наследия (памятников истории и

культуры) народов Российской Федерации, а также объектов культурного наследия, включенных в Список всемирного наследия.

В рекламе присутствует женский образ, указание на определенную социальную категорию, в частности «...училка», привлекается внимание к развлекательному мероприятию для лиц возрастной категории «+18», проводимому в ночном клубе «Тайные желания».

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 содержатся непристойные образы и выражения в отношении пола и социальной категории, 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.

Указанная реклама была рассмотрена 04 октября 2016 года на Экспертном совете при Челябинском УФАС России (далее – Экспертный совет).

Перед экспертами поставлен вопрос: «Содержит ли реклама развлекательных мероприятий ночного клуба «Тайные желания» непристойные образы и выражения?».

Согласно протоколу № 1 заседания Экспертного совета по применению законодательства о рекламе от 04 октября 2016 года в голосовании приняло участие 16 человек, из них 13 проголосовали за то, что в рекламе присутствуют оскорбительные сравнения и образы, 3- против.

С учетом изложенного, реклама клуба «Тайные желания», размещенная в социальной сети «ВКонтакте» в группе «Подслушано (Магнитогорске)» на странице https://vk.com/im?peers=2353878_c11&sel=52704094&w=wall-54793836_848337 содержит признаки нарушения части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

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

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» рекламоделем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Исходя из понятия рекламодателя, изложенного в статье 3 Федерального закона «О рекламе» это, по сути, заказчик рекламы, т.е. то лицо, в чьих интересах осуществляется распространение и размещение рекламы. Соответственно таким лицом могут выступать изготовитель, продавец, фирма, оказывающая услуги, частное лицо и так далее.

Согласно письму ФАС России от 31.05.2016 N АК/36350/16 «О разъяснении отдельных положений Федерального закона «О рекламе» рекламодателем может быть лицо, заинтересованное в реализации объекта рекламирования (изготовитель товара, продавец товара, лицо, оказывающее услуги). При этом отнесение того или иного лица к рекламодателю осуществляется исходя из объекта рекламирования, к которому формируется интерес в рекламе, условий договора о распространении рекламы, а также иных обстоятельств распространения рекламы.

Так, страница https://vk.com/im?peers=2353878_c11&sel=52704094&w=wall-54793836_848337 является записью на стене сообщества <https://vk.com/vkmgn>. В руководстве сообщества состоит один пользователь – <...>. (7-906-***-**-65), он же является автором публикации https://vk.com/im?peers=2353878_c11&sel=52704094&w=wall-54793836_848337.

Администратором страницы <https://vk.com/vkmgn> является <...>, что следует из письма ООО «В Контакте» вх. № 14103 от 11.10.2016. По сведениям ПАО «ВымпелКом» телефонный номер <...> -906-***-**-65 закреплен за физическим лицом <...> (г. Магнитогорск).

Таким образом, исходя из обстоятельств распространения рекламы, коммерческий интерес в реализации объектов рекламирования имелся именно у <...>, являющегося администратором страницы в социальной сети «В Контакте» группы «Подслушано (Магнитогорск)». С учетом изложенного, <...> надлежит признать рекламодателем и рекламораспространителем рекламы.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 33 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Материалы, указывающие на принятие <...> мер по прекращению нарушения рекламного законодательства по состоянию на 19 января 2017 года антимонопольным органом не получены. В связи с изложенным, Комиссия 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, размещенную 13 сентября 2016 года в социальной сети «ВКонтакте» в группе «Подслушано (Магнитогорск)» https://vk.com/im?peers=2353878_c11&sel=52704094&w=wall-54793836_848337, в которой присутствуют оскорбительные образы и сравнения в отношении определенной социальной категории, в частности «...училка», привлекается внимание к развлекательному мероприятию для лиц возрастной категории «+18», проводимому в ночном клубе «Тайные желания», 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 <...>

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