

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

« ... » – председателя Комиссии, врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области;

« ... » – члена Комиссии, ведущего специалиста – эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей;

« ... » – члена Комиссии, специалиста– эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей;

в отсутствии:

представителя заявителя – гр. «...», надлежащим образом извещенной о времени и месте рассмотрения дела № 056/05/5-1589/2019,

представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе – ИП «...», доказательства надлежащего извещения индивидуального предпринимателя находятся в материалах настоящего дела,

рассмотрев дело № 056/05/5-1589/2019, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя «...» по признакам нарушения требований, установленных частью 6 статьи 5 Федерального закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006г. (далее по тексту - ФЗ «О рекламе, Закон о рекламе) по факту размещения информации рекламного характера, распространяемой посредством конструкции на трассе Оренбург-Орск, при въезде в г. Орск,

УСТАНОВИЛА:

27.09.2019г. вх. № 8630э в адрес Оренбургского УФАС России поступило обращение гр. «...» о распространения спорной информации рекламного характера с содержанием: «ПК «АККУМУЛЯТОР» 30 лет_мой новый...так заводит!!! Вселяем душу в любую технику WWW.PK.AKKUM.56.RU г. Орск, ул. Союзная, 11 8(3537)25-04-70», сопровождаемой изображением девушки в коротких шортах и майке, облокотившейся на автомобиль с запрокинутой головой, размещаемой посредством конструкции на трассе Оренбург-Орск, при въезде в г.Орск. По мнению заявителя,

указанная информация содержит в себе порнографический характер, наносит вред детям и распространяется с признаками нарушения статьи 5 Закона о рекламе.

Оренбургским УФАС России установлено, что вышеуказанная информация является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания потребителей рекламы к услугам по ремонту и обслуживанию аккумуляторов, предоставляемых по адресу: г. Орск, ул. Союзная, 11. Следовательно, на данную информацию распространяются требования ФЗ «О рекламе».

Исходя из положений статьи 19 Закона о рекламе, рассматриваемая конструкция является наружной рекламной конструкцией (наружной рекламой).

Проанализировав представленную гр. «...» фотофиксацию, антимонопольным органом установлено, что на рекламной конструкции указаны сведения о рекламном агентстве ООО «Форум» ИНН 5614047176. В связи с чем, в адрес юридического лица был направлен соответствующий запрос исх. № 9996 от 09.10.2019г. относительно распространяемой наружной рекламы. Ответ на данный запрос был представлен индивидуальным предпринимателем «...» от 17.10.2019г. Согласно представленным сведениям, рекламное агентство «Форум» действует в лице ИП «...», спорная наружная реклама размещается на основании договора на изготовление, монтаж и размещение рекламно-информационных материалов № б/н от 01.07.2019г., заключенного между ИП «...» (исполнителем) и ИП «...» (заказчиком). Макет рекламно – информационного баннера, в том числе, содержание рассматриваемой рекламы представлено непосредственно ИП «...». Конструкция с рассматриваемой информацией была изготовлена ИП «...» в соответствии с представленным ИП «...» макетом.

В соответствии с пунктом 7.2. приведенного договора, исполнитель не несет ответственности за информацию, предоставленную заказчиком. Согласно п.1.2. договора – рекламный носитель, на котором размещается материал заказчика, является собственностью исполнителя. Исходя из данных договора, период размещения рассматриваемой наружной рекламы составляет с 01.07.2019г. по 31.10.2019г.

В связи с чем, Оренбургским УФАС России был направлен

уточняющий запрос в адрес ИП «...» от 18.10.2019г. Согласно представленному индивидуальным предпринимателем ответу (вх. № 9762 от 31.10.2019г.), содержание и макет рассматриваемой наружной рекламы разрабатывался индивидуальным предпринимателем самостоятельно, в соответствии с вышеуказанным договором с целью привлечения клиентов к услугам по ремонту и обслуживанию аккумуляторов, предоставляемых по адресу: г. Орск, ул. Союзная, 11. Нарушений ИП «...» при распространении наружной рекламы не усматривает и сообщает, что фраза: «мой новый так заводит» относится непосредственно к рекламируемому товару, аккумуляторам и их обслуживанию.

Согласно выписки из ЕГРИП от 18.10.2019г., основным видом деятельности ИП «...» является деятельность рекламная; дополнительная - техническое обслуживание и ремонт автотранспортных средств.

По результатам правового анализа в рассматриваемой рекламе усмотрены признаки нарушения требований части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе». Определением исх. № 11151 от 11.11.2019г. в отношении индивидуального предпринимателя «...» было возбуждено дело № 056/05/5-1589/2019 и назначено к рассмотрению на 25.11.2019г. в 10 час. 00 мин. о чем указанное лицо было извещено надлежащим образом 23.11.2019г. (отчет об отслеживании почтового отправления № 46001540035110). Заявитель – «...» также надлежащим образом уведомлена о времени и месте рассмотрения настоящего дела - 11.11.2019г.

Анализ представленных материалов и действующего законодательства показал следующее.

Рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования при распространении рекламы, предъявляемые законодательством о рекламе.

Статьей 5 ФЗ «О рекламе» определены общие требования к рекламе. Реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная и недостоверная реклама не допускается.

Согласно требованиям части 6 статьи 5 ФЗ «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.

Таким образом, данное положение ФЗ "О рекламе" запрещает использовать в рекламе бранные слова, непристойные образы, сравнения, выражения, оскорбительные образы, сравнения, выражения.

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 - слова и изображения, которые, в том числе, ущемляют человеческое достоинство, принижают значимость отдельных лиц, исторических событий, памятных дат.

В спорной рекламе услуг по ремонту и обслуживанию аккумуляторов используется изображение девушки в коротких шортах и майке, облокотившейся на автомобиль с запрокинутой головой, справа расположен текст: «мой новый...так заводит!!!». Комиссией определено, что совместное использование образа девушки и указанного текстового сопровождения – неуместно, нарушает общепринятые нормы и принципы поведения в обществе с точки зрения морали и нравственности. Кроме того, данная информация доступна для просмотра детям.

Вместе с тем, 07.11.2019 г. при Оренбургском УФАС России проводилось заседание экспертного совета по применению законодательства о рекламе, на котором, в том числе, обсуждался вопрос - воспринимается ли образ девушки в коротких шортах и майке, облокотившейся на автомобиль с запрокинутой головой - как непристойный и оскорбительный? изменится ли смысловая нагрузка (посыл) в рекламе без изображения образа девушки и текстового сопровождения мой новый...так заводит По итогам голосования, члены экспертного совета большинством голосов посчитали рекламу неэтичной, ввиду неуместного включения спорного образа в контекст представленной рекламы. Совместное использование образа девушки и текстового сопровождения мой новый...так заводит (с добавлением многоточия) - формирует сексуальный подтекст,

придает некоторую пикантность, а также иной смысл в рекламе. В случае исключения образа указанной девушки – смысловая нагрузка в рекламе не изменится, в связи с чем – спорный образ девушки, включенный в рассматриваемую рекламу, члены ЭС посчитали излишним.

Учитывая изложенное, при распространении спорной наружной рекламы по вышеуказанному адресу - были нарушены требования, установленные ч.6 ст.5 ФЗ «О рекламе». В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение приведенных норм Закона несет рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (п. 5 ст. 3 Закона).

Исходя из представленных письменных пояснений ИП «...», ИП «...», а также договора № б/н от 01.07.2019г., рекламодателем спорной наружной рекламы, распространяемой на трассе Оренбург-Орск, при въезде в г.Орск, является индивидуальный предприниматель «...» (ИНН «...», адрес: 462401, г. «...»).

Согласно части 3 статьи 36 Закона о рекламе предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдается на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей и должно содержать указание о прекращении ее распространения.

На момент рассмотрения дела № 056/05/5-1589/2019 установлено, что спорная наружная реклама, размещаемая на трассе Оренбург-Орск, при въезде в г. Орск – не распространяется, ИП «...» представлена фотофиксация устранения допущенного нарушения. Таким образом у Комиссии отсутствуют правовые основания для выдачи предписания.

Руководствуясь пунктом частью 1 статьи 36 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 года и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 года № 508, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «ПК «АККУМУЛЯТОР» 30 лет_мой новый...так заводит!!! Вселяем душу в любую технику WWW.PK.AKKUM.56.RU г.Орск, ул.Союзная, 11 8(3537)25-04-70», сопровождаемой изображением девушки в коротких шортах и майке, облокотившейся на автомобиль с запрокинутой головой, размещаемой посредством конструкции на трассе Оренбург-Орск, при въезде в г.Орск, поскольку при ее распространении нарушены требования части 6 статьи 5 Федерального закона РФ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006г.

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.

3. Передать материалы дела № 056/05/5-1589/2019 уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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