

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Самарское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, заместитель руководителя Самарского УФАС России М.А. Шабанова, рассмотрев материалы с признаками нарушения ООО «Элвес-Ф», ООО «Элком» законодательства РФ о рекламе,

#### УСТАНОВИЛ:

Самарским УФАС России при осуществлении государственной функции по контролю за соблюдением законодательства РФ о рекламе был выявлен факт распространения рекламы компании «Элвес» на рекламной конструкции по адресу: г. Самара, пересечение Московское шоссе и ул. Советской Армии (остановка Телецентр) напротив Храма в честь собора Самарских Святых следующего содержания: **«Элвес. 22 года для Вас! От жары избавит, легко и быстро КОНДИЦИОНЕР ПОСТАВИТ! И если ты в теме, помни: С ЭЛВЕС НЕ ТОЛЬКО СЕКС КОМФОРТНЕЕ! Московское ш., ... Пр. Ленина, 14 .... далее следует изображение мужчины и девушки, где мужчина держит девушку на руке, а также рекламы на рекламной конструкции по адресу: г. Самара пересечении Московского шоссе и ул. Авроры около ТЦ «Элвес», находящейся по адресу Московское шоссе, д.21 следующего содержания: «Элвес. 22 года для Вас! От жары избавит, легко и быстро КОНДИЦИОНЕР ПОСТАВИТ! И если ты в теме, помни: С ЭЛВЕС НЕ ТОЛЬКО СЕКС КОМФОРТНЕЕ! Московское ш., Пр. Ленина», далее следует изображение девушки в позе журавля (бакасана), являющейся асаном (позой) йоги, кроме того девушка изображена в обнаженном виде, что подтверждается актами фиксации распространения рекламы.**

Согласно содержанию рекламного материала Элвес осуществляет свою деятельность 22 года.

Однако, согласно общедоступным сведениям о товарных знаках, размещенных на сайте ФБГУ ФИПС, исключительное право на товарный знак «Элвес» №214150, зарегистрированный **07.06.2002г.** и срок действия регистрации которого продлен до 01.03.2020г., принадлежит ООО «Элвес» являющемуся правообладателем, 10.12.2014г. были внесены изменения в запись государственной регистрации, а именно, по договору об отчуждении исключительных прав на товарный знак в отношении всех товаров и услуг ООО «Элвес» передало исключительное право ООО «Элвес-Ф».

Сведения о передачи ООО «Элвес-Ф» исключительных прав на товарный знак третьим лицам отсутствуют.

Таким образом, в настоящее время ООО «Элвес-Ф» является правообладателем товарного знака №214150 «Элвес».

Согласно выписке из единого государственного реестра юридических лиц датой

постановки на учет в налоговом органе ООО «Элвес-Ф» является 17.04.2012г.

При этом ООО «Элвес», согласно выписке из ЕГРЮЛ, прекратило свою деятельность 25.05.2016г.

Таким образом, можно прийти к выводу, что ООО «Элвес-Ф» не осуществляет деятельность 22 года, кроме того товарный знак «Элвес» №214150 зарегистрирован меньше 20 лет назад, что также указывает на то, что сведения, указанные в рекламе, не соответствуют действительности.

Таким образом, сведения, указанные в рекламе, не соответствуют действительности в части указания срока (22 года) осуществления деятельности компанией «Элвес».

Часть 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» предусматривает, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

В соответствии с частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама, в которой [отсутствует](#) часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В соответствии с частью 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 (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, а также объектов культурного наследия, включенных в Список всемирного наследия.

Исходя из данной нормы следует, что 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 образам, сравнениям и выражениям относятся слова и изображения, которые, в том числе ущемляют человеческое достоинство, принижают значимость отдельных лиц, исторических событий, памятных дат.

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).

Соответственно, возможна ситуация, когда одна и та же реклама оценивается неоднозначно с точки зрения ее этичности различными категориями населения. При этом для признания рекламы неэтичной не требуется получение единогласного мнения или мнения абсолютного большинства потребителей рекламы, достаточно установить наличие значимого количества людей, воспринимающих рекламу как неэтичную.

Кроме того, при решении вопроса о соответствии той или иной рекламной информации требованиям части 6 статьи 5 ФЗ «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.).

Исходя из вышеизложенного следует, что спорная реклама содержит признаки нарушения части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Таким образом, указанная реклама содержит признаки нарушения части 6 статьи 5, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 6, 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

С целью установления рекламодателя вышеуказанной рекламной информации Самарским УФАС России были осуществлены запросы в адрес ПАО «Вымпел-Коммуникации», ПАО «Ростелеком» с целью установления лиц, являющихся абонентами по номерам телефона указанных в рекламе компании «Элвес».

Согласно полученным ответам установлено, что номера телефонов зарегистрированы за ООО «Элвес-Ф».

Самарским УФАС России также был осуществлен осмотр сайта в сети Интернет (магазин рекламируемой техники «Элвес»), что подтверждается актом фиксации осмотра вышеуказанного сайта.

Согласно акту осмотра от 05.04.2017г. специалистами Самарского УФАС России было установлено, что хозяйственную деятельность под торговой маркой «Элвес» осуществляет ООО «ЭЛКОМ» (ИНН 6315006021), а также на страницах сайта (<http://elves.ru/>), в разделах «Главная», «О компании», «Контактная информация» размещена информация, а также изображение фотоматериала, идентичного рекламной информации распространяемой на рекламных щитах.

Кроме того, в разделе «Новости» размещена информация про акцию: «Сегодня при покупке любой сплит-системы до 4кВт монтаж с трассой 3м 3500р...Элвес. 22 года для Вас! От жары избавит, легко и быстро КОНДИЦИОНЕР ПОСТАВИТ! И если ты в теме, помни: С ЭЛВЕС НЕ ТОЛЬКО СЕКС КОМФОРТНЕЕ! », которая является объектом рекламирования в спорной рекламе, распространяемой на территории г.о. Самара.

Кроме того, в разделе «Новости» размещена также информация следующего содержания: «Сегодня исполняется 22 года компании Элвес!...».

В разделе «контактные данные» указаны номера телефонов климатического отдела, которые также содержатся в рассматриваемой рекламе.

На основании вышеизложенного, Самарское УФАС России приходит к выводу, что распространение подобного рода рекламы было осуществлено в интересах ООО «Элвес-Ф», соответственно Общество является рекламодателем рассматриваемой рекламы, то есть продавцом товара, определившим объект рекламирования и содержание рекламы.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

#### ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу №12776-17/8 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

**заявитель** — отсутствует (дело возбуждено по собственной инициативе);

**лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе** – ООО «Элвес-Ф».

**лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе** – ООО «Элком».

**заинтересованное лицо** - Государственное казенное учреждение Самарской области «Центр размещения рекламы».

3. Назначить дело №12776-17/8 к рассмотрению на **«20» апреля 2017 года в «10» часов «30» минут** в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (**443086, г. Самара, ул. Ерошевского, 3 «А», 4 этаж, каб. 453, тел.: (846) 200-15-58.**).

4. В соответствии со ст. 34 Федерального закона «О рекламе» **ООО «Элвес-Ф»** надлежит в срок **до «17» апреля 2017 года** представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Самарской области следующие документы и сведения:

1) Письменные объяснения о нарушении частей 6, 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе»;

2) Копии договоров на изготовление и распространение рекламы, указанной в определении по всем адресам (со всеми приложениями), и акты,

подтверждающие их исполнение с приложением согласованных с рекламодателем и рекламопроизводителем образцов рекламы, документов подтверждающих оплату договоров (платежные поручения);

3) Срок и место распространения указанной в определении рекламы (с подтверждающими документами);

4) Информацию о распространении аналогичной рекламы на территории Российской Федерации с указанием места и периода (даты) распространения;

5) Надлежащим образом заверенную копию документа, подтверждающего полномочия законного представителя ООО «Элвес-Ф»;

6) Правовые основания установки и эксплуатации рекламных конструкций указанных в определении с приложением соответствующих документов, а также копии договоров аренды рекламных конструкций, купли-продажи (при наличии) (со всеми приложениями), и акты, подтверждающие их исполнение, документов подтверждающих оплату договоров (платежные поручения);

7) Письменные пояснения по факту использования товарного знака №214150 в рекламе, указанной в определении.

8) Иные документы и информацию, которые, по Вашему мнению, могут иметь значение для правильного разрешения дела.

5. В соответствии со ст. 34 Федерального закона «О рекламе» ООО «Элком» надлежит в срок **до «17» апреля 2017 года** представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Самарской области следующие документы и сведения:

1) Письменные объяснения о нарушении частей 6, 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе»;

2) Копии договоров на изготовление и распространение рекламы, указанной в определении по всем адресам (со всеми приложениями), и акты, подтверждающие их исполнение с приложением согласованных с рекламодателем и рекламопроизводителем образцов рекламы, документов подтверждающих оплату договоров (платежные поручения);

3) Срок и место распространения указанной в определении рекламы (с подтверждающими документами);

4) Информацию о распространении аналогичной рекламы на территории Российской Федерации с указанием места и периода (даты) распространения;

5) Надлежащим образом заверенную копию документа, подтверждающего полномочия законного представителя ООО «Элком»;

6) Правовые основания установки и эксплуатации рекламных конструкций указанных в определении с приложением соответствующих документов, а также копии договоров аренды рекламных конструкций, купли-продажи (при наличии) (со всеми приложениями), и акты, подтверждающие их исполнение, документов

подтверждающих оплату договоров (платежные поручения);

7) Письменные пояснения по факту использования товарного знака №214150 в рекламе, указанной в определении.

8) Иные документы и информацию, которые, по Вашему мнению, могут иметь значение для правильного разрешения дела.

6. В соответствии со ст. 34 Федерального закона «О рекламе» ГКУ СО «**Центр размещения рекламы**» надлежит в срок **до «17» апреля 2017 года** представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Самарской области следующие документы и сведения:

1) Копию договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, расположенных по адресам: г. Самара, пересечение Московское шоссе и ул. Советская Армия (остановка Телецентр) напротив Храма в честь собора Самарских Святых, г. Самара пересечении Московского шоссе и ул. Авроры около ТЦ «Элвес» находящегося по адресу Московское шоссе, д.21 со всеми приложениями и дополнениями (акты и иные документы, составленные в рамках указанного договора, платежные поручения об оплате).

Явка представителей лиц участвующих в деле с документами, удостоверяющими полномочия, на заседание обязательна.

**Запрошенные документы представить в материалы дела в виде копий, каждый лист заверить согласно п. 3.26, 4.9 ГОСТа Р6.30-2003 «Унифицированные системы документации. Унифицированная система организационно-распорядительной документации. Требования к оформлению документов».**

**Обращаем Ваше внимание, что непредставление либо несвоевременное представление сведений (информации) в антимонопольный орган, необходимых для осуществления этим органом его законной деятельности, а равно представление таких сведений (информации) не в полном объеме или в искаженном виде, влечет за собой административную ответственность в соответствии с частью 6 ст. 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.**

