РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №054/05/5-1049/2019

Резолютивная часть решения оглашена «21» октября 2019г.

Решение в полном объеме изготовлено «05» ноября 2019г. г. Новосибирск.

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: И.В. Волохина - заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы;

члены комиссии: Ю.В. Виногорова - главный специалист-эксперт отдела рекламы,

В.Ю. Строгин - главный специалист-эксперт отдела рекламы,

М.О. Хрипченко - ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело 054/05/5-1049/2019, возбуждённое по факту размещения в марте 2019г. на станции Новосибирского метрополитена «Студенческая», рекламного плаката следующего содержания: «8 марта Элджей сбор 18:00 начало 20:00 12+ _Novosibirsk Expocentre все билеты KASSIR.RU 209-0-409», с признаками нарушения п.2 ч.3 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закона «О рекламе»),

в отсутствии представителя заявителя – физическое лицо (не явился);

в отсутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Метролидер» (ИНН 5403365194) , ИП Шитов Д.Ю. (ИНН 540427683220), ИП Узенюк А.К. (ИНН 540203125903) - уведомлены надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица, переданное Управлением Роскомнадзора по Новосибирской области (вх. № 2930 от 01.04.2019г.) по факту размещения в марте 2019г. на станции Новосибирского метрополитена «Студенческая», рекламного плаката следующего содержания: «8 марта Элджей сбор 18:00 начало 20:00 12+ _Novosibirsk Expocentre все билеты KASSIR.RU 209-0-409», с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Как было сообщено заявителем, в репертуаре исполнителя «Элджей» находятся песни, содержащие нецензурную брань, а также запрещенная для распространения среди детей информация, способная вызвать у детей желание потреблять алкоголь и запрещенные вещества. В его творчестве содержится агрессивная пропаганда пошлости, алкоголя, гламура, мата и прочих деструктивных смыслов, разрушительно влияющих как на детей, так и на взрослых. Реклама зрелищного мероприятия – концерта исполнителя «Элджей», размещалась на станции Новосибирского метрополитена «Студенческая» с указанием возрастной категории «12+», несмотря на то, что в информационном материале, посвященному концерту исполнителя «Элджей» (сайт МВК «Новосибирск Экспоцентр») указано возрастное ограничение «18+» (информационная продукция, запрещенная для детей).

По данному факту антимонопольным органом возбуждено дело, в ходе рассмотрения которого установлено следующее.

Реклама, на основании ч.1 ст.3 Закона «О рекламе» - 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.

Объектом рекламирования может быть 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.

Рассматриваемая информация отвечает всем указанным признакам рекламы: привлекает внимание к объекту рекламирования – мероприятие (концерт исполнителя «Элджей»), формирует интерес неопределенного круга лиц к исполнителю «Элджей», соответственно, является рекламой.

В силу ч.3 ст.3 Закона «О рекламе», продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для

продажи, обмена или иного введения в оборот является товаром.

В соответствии с ч.10.1 ст.5 Закона «О рекламе», не допускается размещение рекламы информационной продукции, подлежащей классификации в соответствии с требованиями Федерального закона от 29 декабря 2010 года N 436-ФЗ "О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию" (далее - Федеральный закон "О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию"), без указания категории данной информационной продукции.

Согласно положениям Федерального Закона «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию», информационная безопасность детей -это состояние защищенности, при котором отсутствует риск, связанный с причинением информацией вреда их здоровью и/или физическому, психическому, духовному, нравственному развитию.

На основании п.3 ст.2 Федерального закона "О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию", зрелищное мероприятие - демонстрация информационной продукции в месте, доступном для детей, и в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, в том числе посредством проведения театрально-зрелищных, культурно-просветительных и зрелищно-развлекательных мероприятий.

В силу п.5 ст.2 Федерального закона "О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию", информационная продукция - предназначенные для оборота на территории Российской Федерации продукция средств массовой информации, печатная продукция, аудиовизуальная продукция на любых видах носителей, программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ) и базы данных, а также информация, распространяемая посредством зрелищных мероприятий, посредством информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети "Интернет", и сетей подвижной радиотелефонной связи.

В соответствии с Федеральным законом "О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию" к классификации видов информационной продукции относятся: изображения или описание объектов, предметов, событий, явлений, их эпизодическое упоминание.

Таким образом, концерт исполнителя «Элджей» является зрелищным мероприятием, а реклама данного зрелищного мероприятия - информационной продукцией, на которую распространяются положения Федерального закона "О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию".

Нормы Федерального закона "О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию" предусматривают распределение информационной продукции в зависимости от ее тематики, жанра, содержания и художественного оформления по возрастным категориям детей. Критерии такого распределения установлены статьями 7-10 Закона № 436-ФЗ.

Классификация информационной продукции осуществляется ее производителями и (или) распространителями самостоятельно до начала ее оборота на территории Российской Федерации.

Федеральный закон "О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию" выделяет следующие категории:

1) информационная продукция для детей, не достигших возраста шести лет;

2) информационная продукция для детей, достигших возраста шести лет;

3) информационная продукция для детей, достигших возраста двенадцати лет;

4) информационная продукция для детей, достигших возраста шестнадцати лет;

5) информационная продукция, запрещенная для детей (информационная продукция, содержащая информацию, предусмотренную частью 2 статьи 5 настоящего Федерального закона).

В соответствии со ст. 9 Федерального закона "О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию", допускаемой к обороту информационной продукции для детей, достигших возраста двенадцати лет, может быть отнесена информационная продукция, предусмотренная ст. 8 Закона (кратковременные и ненатуралистические изображение или описание заболеваний человека и их последствий в форме, не унижающей человеческого достоинства; ненатуралистические изображение или описание несчастного случая, аварии, катастрофы либо ненасильственной смерти без демонстрации их последствий, которые могут вызывать у детей страх, ужас или панику; не побуждающие к совершению антиобщественных действий и (или) преступлений эпизодические изображение или описание этих действий и (или) преступлений при условии, что не обосновывается и не оправдывается их допустимость и выражается отрицательное, осуждающее отношение к лицам, их совершающим), а также информационная продукция, содержащая оправданные ее жанром и (или) сюжетом: эпизодические изображение или описание жестокости и (или) насилия (за

исключением сексуального насилия) без натуралистического показа процесса лишения жизни или нанесения увечий при условии, что выражается сострадание к жертве и (или) отрицательное, осуждающее отношение к жестокости, насилию (за исключением насилия, применяемого в случаях защиты прав граждан и охраняемых законом интересов общества или государства); изображение или описание, не побуждающие к совершению антиобщественных действий (в том числе к потреблению алкогольной и спиртосодержащей продукции, участию в азартных играх, занятию бродяжничеством или попрошайничеством), эпизодическое упоминание (без демонстрации) наркотических средств, психотропных и (или) одурманивающих веществ, табачных изделий при условии, что не обосновывается и не оправдывается допустимость антиобщественных действий, выражается отрицательное, осуждающее отношение к ним и содержится указание на опасность потребления указанных продукции, средств, веществ, изделий; не эксплуатирующие интереса к сексу и не носящие возбуждающего или оскорбительного характера эпизодические ненатуралистические изображение или описание половых отношений между мужчиной и женщиной, за исключением изображения или описания действий сексуального характера.

В силу положений ст.5 Федерального закона "О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию", к информации, причиняющей вред здоровью и развитию детей, а также запрещенной для распространения среди детей, относится:

- (1) побуждающая детей к совершению действий, представляющих угрозу их жизни и (или) здоровью, в том числе к причинению вреда своему здоровью, самоубийству, либо жизни и (или) здоровью иных лиц, либо направленная на склонение или иное вовлечение детей в совершение таких действий;

- (2) способная вызвать у детей желание употребить наркотические средства, психотропные и (или) одурманивающие вещества, табачные изделия, алкогольную и спиртосодержащую продукцию, принять участие в азартных играх, заниматься проституцией, бродяжничеством или попрошайничеством;

- (3) оправдывающая противоправное поведение;

- (4) содержащая нецензурную брань.

Законом «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию» введен запрет на информацию, вызывающую у детей страх, ужас и панику, а также оправдывающую насилие и противоправное поведение, поскольку, ребенок может получить травму на всю жизнь, что потом выльется в антисоциальное поведение во взрослой жизни.

Согласно имеющимся в материалах дела текстам песен, исполняемых «Элджеем»: «Hey, Guys», «360°», «Ультрафиолетовая лампа», «Растворитель», «Ультрамариновые танцы», в содержании песен имеют место быть следующие фразы:

«На балансе до**я бабла» (4), «Детка хочет мой поцелуй, даже на от**бись» (4), «Кому там, че обещал, по**й, с тобой за**ись, без тебя плохо» (4), «Ультрафиолетовая лампа, прокуренная ванная, я делаю х**ню, но не чувствую себя странно. Ультрафиолетовая лампа, прокуренная ванная, наркотические вещества - таблетки от бешенства» (4), (2), «Люди, как мишени в тире, они такие тупые, я бы мог их убивать, если бы мне платили» (1), (3), «Я сливаю бабки на наркотики и тряпки. Я еб**у здесь ради мечты» (2), (4), «Я аморальный, не верю никому из вас, и мне нормально» (2), Припев: «Су**а… Танцы… Су**а… Танцы… Су**а… Танцы…(6 р.)» -(4).

Таким образом, в содержании песен исполнителя содержится нецензурная брань; пропаганда алкоголя, наркотических средств; побуждение к совершению противоправных действий, способных причинить вред здоровью и развитию детей, а также прочая информация, являющаяся запрещенной для распространения среди детей.

Вместе с тем, антимонопольным органом установлено, что исполнитель «Элджей» осуществляет концертно-исполнительную деятельность на различных площадках, как на территории Российской Федерации, так и за рубежом. Согласно сведениям, размещенным в сети Интернет, 28.11.18г. в г. Якутске был отменен концерт исполнителя «Элджей» по причине пропаганды наркотиков, сигарет и азартных игр исполнителем в своих песнях.

Кроме того, прокуратурой Нижегородского района г. Н. Новгорода, в отношении организатора концерта исполнителя «Элджей», возбуждено административное дело по ч. 1 ст. 6.17 КоАП РФ (нарушение установленных требований распространения среди детей информационной продукции, содержащей информацию, причиняющую вред их здоровью и (или) развитию). Основанием для проведения проверки в отношении указанного лица, и возбуждения административного дела, послужил тот факт, что на концерте были исполнены композиции, содержащие нецензурную брань, а также иную запрещенную для распространения среди детей информацию, в том числе способную вызвать у них желание употребить алкоголь и запрещенные вещества, а также совершить действия, представляющие угрозу их жизни и здоровью либо жизни и здоровью окружающих, хотя согласно рекламным материалам, размещенным в открытом доступе, соответствующая информационная продукция предназначена для лиц старше 12 лет (12+).

На основании ст. 12 Федерального закона "О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию", обозначение категории информационной продукции знаком информационной продукции и (или) текстовым предупреждением об ограничении распространения информационной продукции среди детей осуществляется с соблюдением требований настоящего Федерального закона ее производителем и (или) распространителем следующим образом: применительно к категории информационной продукции, запрещенной для детей, - в виде цифры "18" и знака "плюс" и (или) текстового предупреждения в виде словосочетания "запрещено для детей".

Следовательно, информационная продукция – реклама концерта исполнителя «Элджей», является запрещенной для детей и должна иметь категорию «18+», а не «12+», как указано в тексте рекламного плаката.

В силу с п.2 ч.3 ст.5 Федерального закона «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.

Соответственно, рекламная информация: «8 марта Элджей сбор 18:00 начало 20:00 12+ _Novosibirsk Expocentre все билеты KASSIR.RU 209-0-409» нарушает требования п.2 ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе», предоставляя не соответствующие действительности сведения о характеристиках рекламируемого мероприятия.

Ответственность за несоблюдение требований п.2 ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель (ч.6 ст.38 Федерального закона «О рекламе»). Рекламодатель - это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно информации, представленной МУП «Новосибирский метрополитен» (вх№ 3769 от 22.04.19г.), рекламная информация размещалась на стации метрополитена «Студенческая» в соответствии с Договором №0060 от 26.01.19г. о предоставлении мест для размещения рекламы, заключенным МУП «Новосибирский метрополитен» и ООО «Метролидер».

В силу п. 1.1 Договора, МУП «Новосибирский метрополитен» предоставляет ООО «Метролидер» места на станции метро «Студенческая» для размещения рекламы, носителей рекламной информации в виде аппликаций на путевой стене, стенах проходов, лестничных маршах, вестибюлях, лицевых панелях турникетов ПКА, дверях типа «М». В силу п. 3.2.12 ООО «Метролидер» обязано соблюдать требования Федерального закона «О рекламе».

Согласно Заявке №М0060-0186 от 18.02.19г. на размещение рекламы, на станции метро «Студенческая» размещались аппликации с рекламной следующего содержания: «8 марта Элджей сбор 18:00 начало 20:00 12+ _Novosibirsk Expocentre все билеты KASSIR.RU 209-0-409» в количестве 2 шт., формата 1,8м*1,20м. Срок экспонирования с 19.02.2019г. по 08.03.2019г.

ООО «Метролидер» в свою очередь, представило документы (вх№5136 от 29.05.19г.) согласно которым, рассматриваемая реклама распространялась в новосибирском метрополитене в период с 19.02.19г. по 08.03.19г. на основании Договора №11 от 24.12.18г., заключенного между ООО «Метролидер» и ООО «Онлайн решение». Рекламный макет был предоставлен ООО «Онлайн решение».

ООО «Онлайн решение» представило в адрес антимонопольного органа документы (вх.№ 6195 от 27.06.19г.), согласно которым между ООО «Онлайн решение» (Исполнитель) и ИП Узенюк А. К. (Заказчик) заключён Договор № 797 от 10.12.2018г. В силу указанного Договора, Исполнитель обязуется организовать размещение рекламы Заказчика в соответствии с условиями, согласованными сторонами.

Договор № 797 от 10.12.2018г. и приложение № ОР-3833 от 10.12.2018г. на бумажном носителе подписаны Заказчиком, заверены печатью. Готовый макет рассматриваемой рекламы был изготовлен Заказчиком и передан Исполнителю в том виде, в котором распространялся в дальнейшем. Возрастная категория «12+», объект рекламирования и содержание рекламного макета определялись Заказчиком.

ИП Узенюк А.К. (Заказчик) оплатил платёжным поручением № 196 от 17.12.2018 по счёту Исполнителя № ОР-3833 от 10.12.2018 денежные средства, в размере, установленном Счетом.

Рекламный плакат на ст. метрополитена «Студенческая» в г. Новосибирске размещался с 19.02.2019г. по 08.03.2019г. Услуги были оказаны надлежащим образом, претензий от Заказчика не поступало.

Таким образом, ИП Узенюк А.К. является рекламодателем рассматриваемой рекламы, допустившим распространение рекламной информации с указанием недостоверной категории информационной продукции, с наличием нарушения п.2 ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе».

На рассмотрение дела Комиссией 22.10.2019г., ИП Узенюк А.К. не явился, представителя не направил. Письменные пояснения, неоднократно запрошенные у лица антимонопольным органом, в материалы дела не представлены. Сведения о надлежащем уведомления лица имеются в материалах данного дела.

Поскольку период размещения рассматриваемой рекламы ограничен сроком действия Договора - с 19.02.2019г. по 08.03.2019г., без возможности продления, Комиссия считает выдачу предписания о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе, нецелесообразным.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь частью 2 пункта 1 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,

РЕШИЛА:

1. Признать информацию, распространенную в марте 2019г. на станции Новосибирского метрополитена «Студенческая», в виде рекламного плаката следующего содержания: «8 марта Элджей сбор 18:00 начало 20:00 12+ _Novosibirsk Expocentre все билеты KASSIR.RU 209-0-409», ненадлежащей рекламой,

а ИП Узенюк А.К. (ОГРНИП 314547616200535, ИНН 540203125903, дата регистрации в качестве индивидуального предпринимателя: 11.06.2014г.) нарушившим требования п.2 ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе», согласно которому 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.

2. Не выдавать ИП Узенюк А.К. предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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