

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 018/05/24-882/2023

Резолютивная часть оглашена 18 декабря 2023

Изготовлено в полном объеме 26 декабря 2023 г. Ижевск

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике; члены Комиссии: <...>. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...>- специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, кворум соблюден, рассмотрев материалы дела № 018/05/24-882/2023 в отношении ООО «Лада-Эстет» (426001, г. Ижевск, ул. Родниковая, д. 74, ИНН 1831098251, ОГРН 1041800266584), ООО «Лада-Классика» (426001, г. Ижевск, ул. Родниковая, д. 72, к.1, ИНН 1831148463, ОГРН 1111831010048) по признакам нарушения требований части 6 статьи 5, пункта 5 части 1 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), в присутствии:

- представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ООО «Лада-Эстет» <...>, действующей по доверенности № 1/11 от 27.11.2023
- представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ООО «Лада-Классика» <...>., действующей по доверенности № 3/11 от 27.11.2023; в отсутствие заинтересованного лица ИП <...>

УСТАНОВИЛА:

29.10.2023 в 16:36 пользователь социальной сети «ВКонтакте» гр. <...> разместила на официальной странице сообщества «Удмуртское УФАС России» сообщение о распространении в помещении спортивного клуба «Платформа» по адресу: г. Ижевск, ул. Пушкинская, 130 рекламы медицинских услуг ООО «Лада-Эстет» с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прикрепила видеофайл https://vk.com/video-68302899_456239040.

Рассмотрев сообщение, размещенное в социальной сети «В Контакте» на официальной странице сообщества «Удмуртское УФАС России», установлено следующее.

29.10.2023 в помещении спортивного клуба «Платформа» по адресу: г. Ижевск, ул. Пушкинская, 130 в формате видеоролика распространяется реклама медицинских услуг ООО «Лада-Эстет» следующего содержания: «Сухость – это не норма! Ежедневки – это не норма! Обильные месячные – это не норма! Нет желания – это не норма! ПМС – это не норма! Намочиться – это не норма! Запишись к гинекологу (3412) 400600 Лада Эстет. Имеются противопоказания, необходима консультация с врачом». Сюжет видеоряда содержит картинки интимной близости, а также средства женской гигиены, что, по мнению заявителя, является непристойной рекламой.

По результатам рассмотрения вышеуказанного сообщения, размещенного в социальной сети «В Контакте» на официальной странице сообщества «Удмуртское УФАС России», Управлением 13.11.2023 в отношении ООО «Лада-Эстет» было возбуждено дело № 018/05/24-882/2023 по признакам нарушения ч.6 ст. 5, п.5 ч.1 ст. 24 ФЗ «О рекламе», о чем было вынесено определение.

Рассмотрение вышеуказанного дела было назначено на 28.11.2023 на 13 часов 00 минут.

Определением от 28.11.2023 рассмотрение дела было отложено на 18.12.2023 на 15 часов 00 минут в связи с привлечением к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения ч.6 ст. 5, п.5 ч.1 ст. 24 ФЗ «О рекламе», ООО «Лада-Классика» (ИНН 1831148463), а также с привлечением к участию в деле в качестве заинтересованного лица ИП <...> (ИНН 183309614693). Срок рассмотрения дела продлен – до 13.02.2024.

До рассмотрения вышеуказанного дела 14.12.2023 ООО «Лада-Классика» были представлены письменные пояснения (вх. № 9691/23), согласно которым оценивая все 6 слайдов ролика, сменяющих друг друга, можно заметить общее сходство – это образ печальной, расстроенной или несчастной женщины. Утверждая, что это не норма, рекламный ролик тем самым провозглашает важность заботы о себе (призыв к женщинам заботиться о себе, не терпеть боль и не скрывать это) – вот истинный посыл данного рекламного ролика. Наоборот же молчание о таких «интимных» вещах обесценивает женщину, ее здоровье и ведет к возникновению серьезных осложнений. Сам ролик в большей степени направлен на привлечение внимания женщин к своему здоровью, это не реклама медицинского центра и гинекологов конкретного медицинского центра, в противном случае были бы указаны преимущества или опыт специалистов именно нашего медицинского центра. Здесь же подчеркиваются и высвечиваются проблемы женского здоровья, на которые многие женщины не обращают внимание. Также общество просит учесть следующее:

- правонарушение совершено впервые;
- отсутствует причинение вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов России, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера;
- наличие смягчающих ответственность обстоятельств: добровольное устранение допущенного нарушения, оказание содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении, осуществление ООО «Лада-Классика» благотворительной деятельности, нахождение ООО «Лада-Классика» в реестре субъектов малого предпринимательства (является микропредприятием).

На основании изложенного ООО «Лада-Классика» просит применить ч.1 ст. 4.1.1, ст. 3.4 КоАП РФ и назначить наказание в виде предупреждения.

К вышеуказанным письменным пояснениям приложены копии следующих документов: копия договора пожертвования, заключенного между ООО «Лада-

Классика» и благотворительным фондом «Дари радость» и акта приема-передачи материальных ценностей в рамках благотворительной деятельности, благодарности от УРО ООО «Всероссийское общество инвалидов», сведения из реестра субъектов малого предпринимательства.

Также вместе с письменными пояснениями были приложены копии следующих документов: договор об оказании рекламных услуг №3 от 31.03.2023, заключенный между ИП <...> (Исполнитель) и ООО «Лада-Классика» (Заказчик), акт № 15 от 31.10.2023, платежное поручение № 1177 от 05.10.2023, а также рассматриваемый видеоролик.

Согласно условиям представленного договора об оказании рекламных услуг № 3 от 31.03.2023:

- Исполнитель обязуется оказать комплексные рекламные услуги в соответствии с условиями настоящего договора и приложений к нему, а Заказчик обязуется принять и оплатить услуги Исполнителя в порядке и сроки, предусмотренные договором (п.1.1);
- Заказчик обязуется предоставить необходимые рекламные материалы (дизайнпроекты, промо-одежду, раздаточный материал, видеозаписи, аудиозаписи и прочие материалы) и техническое задание для оказания рекламных услуг (п.2.2.1);
- виды рекламных услуг и сроки их оказания, оговариваются приложениях к настоящему договору, которые являются его неотъемлемой частью (п.3.1).

До рассмотрения вышеуказанного дела 18.12.2023 ООО «Лада-Классика» были представлены копии дополнительных документов (вх. № 9748-ЭП/23): платежного поручения № 1482 от 06.12.2023 (основание платежа: оплата благотворительного взноса по договору пожертвования от 01.11.2023), благодарственного письма ООО «Лада-Классика» от благотворительного фонда «Дари радость», доверенности представителя <...>.

18.12.2023 на заседании Комиссии присутствовала представитель ООО «Лада-Эстет» и ООО «Лада-Классика» <...>, которая пояснила, что ООО «Лада-Эстет» не имеет никакого отношения к рассматриваемой информации, надлежащим ответчиком по делу является ООО «Лада-Классика». Представитель поддержала ранее представленные письменные пояснения, при этом дополнительно пояснила, что ООО «Лада-Классика» был представлен договор на оказание рекламных услуг, согласно которому рекламодателем является ООО «Лада-Классика», рекламораспространителем является ИП <...>. В настоящее время рассматриваемая рекламная информация не распространяется.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Удмуртского УФАС России, приходит к следующим выводам.

29.10.2023 в помещении спортивного клуба «Платформа» по адресу: г. Ижевск, ул. Пушкинская, 130 в формате видеоролика распространялась реклама медицинских услуг следующего содержания: «Сухость – это не норма! Ежедневки – это не норма! Обильные месячные – это не норма! Нет желания – это не норма! ПМС – это не норма! Намочиться – это не норма! Запишись к гинекологу (3412)

400600 Лада Эстет. Имеются противопоказания, необходима консультация с врачом». Сюжет видеоряда содержит картинки интимной близости, а также средства женской гигиены.

Согласно п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе» реклама - 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.

В соответствии с п. 2 ст. 3 ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Информация, размещенная на телевизионных экранах клуба «Платформа» в формате видеоролика адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к медицинским услугам «Лада-Эстет», следовательно, является рекламой медицинских услуг.

Согласно ч. 6 ст. 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.

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.

Мораль - это один из способов регулирования поведения людей в обществе. Она представляет собой систему принципов и норм, определяющих характер отношений между людьми в соответствии с принятыми в данном обществе понятиями о добре и зле, справедливом и несправедливом, достойном и недостойном. Соблюдение требований морали обеспечивается силой духовного воздействия, общественным мнением, внутренним убеждением, совестью человека.

Нравственность - совокупность норм, определяющих поведение человека.

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, что реклама может оцениваться как неэтичная.

В рассматриваемой рекламе содержится текст следующего содержания: «Сухость — это не норма! Запишись к гинекологу 400 600», справа от указанного текста в манере комикса размещено изображение лежащих обнаженных мужчины и женщины: мужчина расположен над женщиной, женщина обнимает мужчину. Слева от пары расположено облачко с текстом: «ШКРЯБ».

Рассматриваемое изображение с текстом нарочно подобрано таким образом, чтобы создать у потребителя рекламы ассоциацию с половым актом. Какого-либо иного значения указанное изображение в контексте рекламы определить невозможно. Следовательно, обычный потребитель воспримет такую рекламу буквально. Наличие в рекламе обнаженных тел только подчеркивает этот эффект буквального восприятия и ничем иным не оправдан. Такое изображение воспринимается как непристойное.

Ограничения в использовании тематики сексуального характера на территории Российской Федерации связаны со сложившейся системой норм и ценностей, призванных регламентировать взаимоотношения различных групп людей в обществе.

Демонстрация полового акта в общедоступном месте противоречит сложившимся в обществе правилам поведения и моральным нормам. Использование в рекламе картинки интимной близости может расцениваться потребителями, как непристойный и оскорбительный образ, который эксплуатирует интерес к сексу или сексуальным функциям.

В рассматриваемой рекламе также содержится демонстрация средств личной гигиены в совокупности с образом женщины. При том, что объектом рекламирования являются медицинские услуги ООО «Лада-Эстет», а не средства личной гигиены, показ такого контента среди населения может вызвать отталкивающее, отрицательное отношение к женщине. Использование средств личной гигиены является интимным, скрытым процессом для женщин.

С учетом вышеизложенного, рассматриваемая реклама нарушает требования ч. 6 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

Согласно п. 5 ч. 1 ст. 24 ФЗ «О рекламе» реклама лекарственных средств не должна содержать утверждения или предположения о наличии у потребителей рекламы тех или иных заболеваний либо расстройств здоровья.

Согласно ч. 3 ст. 24 ФЗ «О рекламе» требования пунктов 2 - 5 части 1 статьи 24 распространяются также на рекламу медицинских услуг, в том числе на рекламу методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации.

В соответствии с п. 4 ст. 2 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую

реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

В силу Приказа Минздрава России от 13.10.2017 № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» прием (осмотр, консультация) врача-акушера гинеколога, сбор акушерско-гинекологического анамнеза и жалоб являются медицинскими услугами.

Таким образом, реклама услуг врача гинеколога является медицинской услугой.

Рассматриваемая реклама содержит следующие утверждения: «Сухость – это не норма! Ежедневки – это не норма! Обильные месячные – это не норма! Нет желания – это не норма! ПМС – это не норма! Намочиться – это не норма!».

В рассматриваемой рекламе данные формулировки приведены для привлечения внимания большего количества потребителей к возможности обнаружения у них расстройств здоровья в области гинекологии, а равно повышения заинтересованности в платных медицинских услугах, оказываемых «Лада Эстет».

Формулировки, использованные в рекламе, могут способствовать созданию у здоровой женщины впечатления о необходимости обращения в «Лада-Эстет» с целью консультации у гинеколога.

Таким образом, рассматриваемая реклама нарушает требования п. 5 ч. 1 ст. 24 ФЗ «О рекламе».

Довод ООО «Лада-Классика» о том, что информация, содержащаяся в рассматриваемом видеоролике не является рекламой медицинского центра и гинекологов конкретного медицинского центра, является несостоятельным, поскольку рассматриваемый видеоролик содержит все признаки рекламы, содержащиеся в пункте 1 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», следовательно, является рекламой.

Довод ООО «Лада-Классика» о применении к обществу ч.1 ст. 4.1.1, ст. 3.4 КоАП РФ и назначении наказания в виде предупреждения не является предметом рассмотрения Комиссии Удмуртского УФАС России, так как в данном заседании рассматривается вопрос о наличии в действиях общества нарушения ФЗ «О рекламе», а не о назначении административного наказания в соответствии с КоАП РФ.

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2 - 8, 10.4 и 12 статьи 5, статьёй 24 ФЗ «О рекламе».

В соответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе», рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

С учетом письменных пояснений ООО «Лада-Классика», существующих договорных отношений между ООО «Лада-Классика» и ИП <...> рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Лада-Классика» (ИНН 1831148463).

ООО «Лада-Классика» как рекламодатель рассматриваемой рекламы нарушило требования ч. 6 ст. 5, п. 5 ч. 1 ст. 24 ФЗ «О рекламе».

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

Комиссией Удмуртского УФАС России установлено, что на момент рассмотрения дела 18.12.2023 распространение рассматриваемой рекламы прекращено. Следовательно, нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе устранено.

В соответствии с п. 54 Правил добровольное устранение лицом (лицами) совершенного нарушения является основанием для антимонопольного органа не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Поскольку Комиссия Удмуртского УФАС России, рассмотрев имеющиеся материалы дела, пришла к выводу о прекращении на момент рассмотрения дела нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Удмуртского УФАС России считает возможным предписание ООО «Лада-Классика» не выдавать.

В ходе рассмотрения дела, на основании представленных документов и информации Комиссией установлено, что ООО «Лада-Эстет» не изготавливало и не размещало рассматриваемую рекламу, не предпринимало никаких действий, направленных на продвижение рекламируемого товара.

С учетом данных обстоятельств Комиссия приходит к выводу о неподтверждении в действиях ООО «Лада-Эстет» факта нарушения части 6 статьи 5, пункта 5 части 1 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с подпунктом «а» п. 40 Правил рассмотрение дела подлежит прекращению антимонопольным органом в случае не подтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Учитывая, что в ходе рассмотрения дела в действиях ООО «Лада-Эстет» факт нарушения законодательства о рекламе не подтвердился, рассмотрение по данному делу в отношении указанного лица подлежит прекращению.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 40, 42-47 Правил Комиссия Удмуртского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу медицинских услуг, распространенную 29.10.2023 посредством видеоролика в помещении спортивного клуба «Платформа» по адресу: г. Ижевск, ул. Пушкинская, 130, следующего содержания: «Сухость – это не норма! Ежедневки – это не норма! Обильные месячные – это не норма! Нет желания – это не норма! ПМС – это не норма! Намочиться – это не норма! Запишись к гинекологу (3412) 400600 Лада Эстет. Имеются противопоказания, необходима консультация с врачом», ненадлежащей, нарушающей требования части 6 статьи

5, пункта 5 части 1 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Лада-Классика» (ИНН 1831148463, ОГРН 1111831010048) не выдавать, в виду прекращения нарушения.

3. Производство по делу № 018/05/24-882/2023 в отношении ООО «Лада-Эстет» прекратить, в связи с не подтверждением в действиях общества факта нарушения части 6 статьи 5, пункта 5 части 1 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

4. Передать материалы дела № 018/05/24-882/2023 уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для решения вопроса о возбуждении в отношении ООО «Лада-Классика» и виновного должностного лица общества производств по делам об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.3 КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Удмуртской Республики в течение трех месяцев со дня принятия.