РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 028/05/5-155/2020

«25» мая 2020 г. г. Благовещенск

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

председатель Комиссии: <…>, руководитель Амурского УФАС России,

члены Комиссии: < … > - начальник отдела товарных рынков и рекламы Амурского УФАС России, < … > – главный специалист-эксперт названного отдела, <…> – специалист-эксперт названного отдела.

рассмотрев дело № 028/05/5-155/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»)) по факту распространения индивидуальным предпринимателем <…> (ОГРНИП: <…>, ИНН: <…>, дата регистрации лица в качестве индивидуального предпринимателя: <…>) рекламы непристойного и оскорбительного характера,

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе (его представителя) - ИП <…> (извещен о месте, дате и времени рассмотрения дела № 028/05/5-155/2020 надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

В Амурское УФАС России 24.03.2020 поступило заявление Свободненской городской прокуратуры (далее также – Заявитель, вх. № 1171) по факту распространения ИП <…> рекламного ролика с участием малолетнего ребенка, который использует ненормативную лексику, что, по мнению заявителя, является нарушением требований части 6 статьи 5 Закона «О рекламе».

Проверкой Свободненской городской прокуратуры установлено, что в период с 01.03.2020 по 17.03.2020 на странице в социальной сети «Непростой Свободный» (notsvob) размещен видеоматериал с роликом, на котором изображен малолетний ребенок, с текстом следующего содержания:

«Закадровый голос взрослого: *Сынок, я продал машину, и мне за это подарили диван!*

Ребенок: *Ты че, ох..л?*»

Далее следует заставка с изображением автомобилей и логотипа следующего содержания: «Автосвобода территория верного выбора Лазо 4»:

Свободненской городской прокуратурой установлено, что руководителем компании «Автосвобода» в г. Свободный Амурской области является ИП <…>.

В ходе опроса, проведенного старшим помощником городского прокурора, И П <…> пояснил, что является индивидуальным предпринимателем с 2012 года, занимается продажей автомобилей и осуществляет свою деятельность по адресу: г. Свободный, ул. Лазо, 4. В целях маркетинга и презентации им было принято решение подготовить 30 рекламных роликов с целью дальнейшего размещения в сети «Интернет». Один из рекламных роликов был с участием ребенка, который высказывает нецензурное выражение. Материал, записанный с ребенком, был заимствован из видеохостинга YouTube, далее ролик был смонтирован. Ролик был размещен 04 (05) марта 2020 года в социальной сети «Инстаграм» на странице «Непростой Свободный». По состоянию на 17.03.2020, ролик удален. Ролик создавал и монтировал ИП <…> самостоятельно.

По мнению Заявителя, распространение подобного рода рекламной информации недопустимо и неприемлемо, а также нарушает законодательство о рекламе.

Пунктом 1 статьи 3 Закона «О рекламе» определено, что 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.

Объектом рекламирования, согласно пункту 2 статьи 3 указанного закона, является 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. Товар – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Амурским УФАС России в рамках рассмотрения заявления установлено, что страница «Непростой Свободный» является публичной страницей в сети «Инстаграм», с открытым доступом.

Согласно разъяснениям Федеральной антимонопольной службы России, изложенным в письме от 20.06.2018 № АД/45557/18 «Об оценке

неопределенного круга лиц в рекламе», в данной норме под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение объекта рекламирования, в том числе если она направляется по конкретному адресному списку.

При этом реклама может иметь целевую аудиторию, к которой относятся некие лица, для которых в первую очередь предназначена такая информация. Однако направленность рекламы на неопределенный круг оценивается лиц исходя из выбранного способа и средства распространения рекламы, а также содержания самой рекламной информации. Если рекламная информация представляет интерес и доступна также и иным лицам, не только входящим в ее целевую аудиторию, то направленность такой рекламы выходит за пределы целевой аудитории и относится к неопределенному кругу лиц.

Согласно поисковому запросу в сети «Интернет», компания «Автосвобода» имеет свою страницу по адресу: автосвобода.рф. На главной странице размещен логотип и слоган компании, идентичный размещенному в рассматриваемом ролике.

На сайте компании «Автосвобода» указано, что руководителем компании является <…>

Учитывая вышеизложенное, в рассматриваемом ролике имеется объект рекламирования – средства индивидуализации продавца товара (услуг): логотип компании «Автосвобода», а также указание адреса (местонахождения) организации: ул. Лазо,4. Следовательно, рассматриваемую информацию можно определить как рекламную, поскольку она размещена в свободном доступе на странице «Непростой Свободный», направлена к неопределенному кругу лиц и имеет своей целью рекламирование компании «Автосвобода».

Согласно части 6 статьи 5 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.

Согласно позиции ФАС России, изложенной в письме от 29.04.2013 №

АД/17355/13 «О порядке применения части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе», к бранным словам относятся нецензурные слова, а также к таким словам, по мнению специалистов ФАС России, могут быть отнесены слова и выражения, которые используются в качестве ругательств или оскорбления.

В силу части 6 статьи 38 Закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 6 статьи 5 данного Закона, несет рекламодатель.

Рекламодателем вышеназванной рекламы, в соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона «О рекламе», то есть лицом, определившим объект рекламирования и содержание рекламы, является: И П <…> ОГРНИП: <…>, ИНН: <…>, дата регистрации лица в качестве индивидуального предпринимателя: <…>).

22.04.2020 по данному факту Амурским УФАС России возбуждено дело № 028/05/5-155/2020 по признакам нарушения законодательства о рекламе (требований части 6 статьи 5 Закона «О рекламе») в отношении рекламодателя ИП <…>.

В соответствии с определением Амурского УФАС России о возбуждении дела № 028/05/5-155/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 22.04.2020 И П <…> необходимо было представить пояснения о нарушении требований части 6 статьи 5 Закона «О рекламе».

ИП <…> письменно (вх. № 2398-э от 19.05.2020) сообщил, что в начале марта 2020 года им был размещен видеоролик-реклама компании «Автосвобода» с ребенком, который высказывает нецензурное выражение. Данный ролик был создан ИП < … > самостоятельно, без привлечения иных лиц. Видео с ребенком было взято на сайте You Tube, которое находилось в свободном доступе. После того, как ИП < … > стало известно, что размещение видеоролика-рекламы компании «Автосвобода» с ребенком, который высказывает нецензурное выражение, нарушает законодательство, ролик был удален.

Комиссией Амурского УФАС России установлено, что реклама компании «Автосвобода» на странице в социальной сети «Непростой Свободный» (notsvob) с использованием ненормативной лексики является ненадлежащей, нарушающей требования части 6 статьи 5 Закона «О рекламе».

По совокупности документов Комиссией Амурского УФАС России установлено, что по вине ИП <…> произошло нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, выразившееся в распространении рекламы, не соответствующей требованиям части 6 статьи 5 Закона «О рекламе».

Комиссией Амурского УФАС России установлено, что ИП <…>, являясь рекламодателем вышеуказанной рекламы, имел возможность разместить

рекламу без использования непристойных и оскорбительных образов, что исключило бы нарушение требований части 6 статьи 5 Закона «О рекламе», однако не предпринял для этого необходимых мер.

В связи с добровольным устранением ИП <…> нарушения требований части 6 статьи 5 Закона «О рекламе», Комиссия Амурского УФАС России решила предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации не выдавать в соответствии с пунктом 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 N 508 (далее - Правила рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе).

Согласно частям 4 и 6 статьи 38 Закона «О рекламе» к лицу, виновному в нарушении требований законодательства о рекламе (ИП <…>), необходимо применить меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Ответственность за нарушение законодательства о рекламе (требований части 6 статьи 5 Закона «О рекламе») предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

В силу пункта 43 Правил, резолютивная часть решения, Комиссией Амурского УФАС России по результатам рассмотрения дела, оглашена немедленно по окончании рассмотрения настоящего дела – 22.05.2020.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37- 42, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную индивидуальным предпринимателем <…> (ОГРНИП: <…>, ИНН: <…>, дата регистрации лица в качестве индивидуального предпринимателя: <…>) в социальной сети Инстаграм на странице «Непростой Свободный» (notsvob) в виде видеоматериала с участием малолетнего ребенка, который использует ненормативную лексику, следующего содержания:

«Закадровый голос взрослого: *Сынок, я продал машину, и мне за это подарили диван!*

Ребенок: *Ты че, ох…ел*?»,

далее следует заставка с изображением автомобилей и логотипа

следующего содержания: «Автосвобода территория верного выбора Лазо 4»,

поскольку в ней нарушены требования части 6 статьи 5 Закона «О рекламе».

2. В связи с добровольным устранением ИП <…> нарушения требований части 6 статьи 5 Закона «О рекламе», предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации не выдавать.
3. Передать материалы дела № 028/05/5-155/2020 уполномоченному должностному лицу Амурского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 25.02.2020.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев с момента вынесения Решения в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии <…>

Члены Комиссии: <…>

<…>

<…>