

РЕШЕНИЕ по делу № 04-01/45-11

«16» марта 2012 года г. Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Балабаев С.А.,

члены Комиссии – начальник отдела естественных монополий и рекламы Бай-Бородина Л.Ю., главный специалист-эксперт Правдина С.Н., ведущий специалист-эксперт Студенова А.В.,

рассмотрев дело № 04-01/45-11 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту размещения в сентябре 2011 года на фасаде торгового центра «Дикон-авто», расположенного по адресу: г. Ярославль, Московский пр., д. 129, рядом с входом в центр рекламы акции по продаже масел «Лукойл» с использованием непристойного образа, в чем усматриваются признаки нарушения требований части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», в присутствии лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- Общества с ограниченной ответственностью «Дикон-авто» (далее — ООО «Дикон-авто», Общество) в лице представителя <...>;

- индивидуального предпринимателя Шлапака Д.В. (далее — ИП Шлапак Д.В., индивидуальный предприниматель) в лице представителя <...>,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской

области (далее — Ярославское УФАС России, Управление) поступило заявление физического лица на непристойную рекламу, размещенную на магазине автозапчастей «Дикон-авто».

Специалистами Управления 06 сентября 2011 года в ходе проверки соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе установлено, что на фасаде торгового центра «Дикон-авто», расположенного по адресу: г. Ярославль, Московский проспект, д. 129, рядом с входом в центр размещен плакат с информацией следующего содержания: «АКЦИЯ!!! Купи 5 литров* масла «Лукойл» и получи полезный подарок для активного мужчины! - Журнал Playboy - билет в кино** - Упаковка «Contex» ПРОФИЛАКТИКА ЛУЧШЕ РЕМОНТА... с изображением женщины в открытом белье в медицинской шапочке».

Дело возбуждено по признакам нарушения части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Федеральный закон «О рекламе», Закон), в соответствии с которой в рекламе не допускается использование непристойных и оскорбительных образов, в том числе в отношении пола, профессии. В данном случае используется непристойный и оскорбительный образ женщины в виде медицинского работника.

Представитель ООО «Дикон-авто» пояснила, что Общество, хотя и зарегистрировано по адресу: г. Ярославль, Московский проспект, д. 129, торговыми помещениями на каком-либо праве по указанному адресу не владеет, торговой деятельности не ведет. ООО «Дикон-авто» не имеет никакого отношения к изготовлению и распространению рассматриваемой рекламы. ООО «Дикон-авто» не согласно с вменяемым нарушением Федерального закона «О рекламе».

В отношении ИП Шлапака Д.В. представитель пояснила, что ИП Шлапак Д.В. не исключает возможность заказа на изготовление рассматриваемой рекламы. Договор на изготовление и размещение рекламы и другие рекламные материалы предоставить не может за их отсутствием. Осуществляет торговую деятельность по адресу: г. Ярославль, Московский проспект, д. 129, в помещениях, переданных ему во временное владение и пользование в рамках договоров аренды недвижимого имущества № 155-10 от 15.11.2010 и № 156-10 от 15.11.2010. Закупает для реализации масла «Лукойл» согласно договору поставки № 18.10 от 12.11.2010. ИП Шлапак с вменяемым нарушением Федерального закона «О рекламе» не согласен. Использованный в рекламе образ не противоречит требованиям части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Рассмотрев материалы дела, заслушав представителя ООО «Дикон-авто» и ИП Шлапака Д.В., Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона объект рекламирования – 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.

Пункт 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» определяет товар как продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для

продажи, обмена или иного введения в оборот.

Распространявшаяся в сентябре 2011 года на фасаде торгового центра «Дикон-авто» рядом со входом в центр, расположенный по адресу: г. Ярославль, Московский пр., д. 129, информация об акции по продаже масла «Лукойл» обладает всеми перечисленными признаками, следовательно, является рекламой. Объектами рекламирования являются акция по продаже масел «Лукойл» и масла «Лукойл».

В соответствии с требованиями части 6 статьи 5 Федерального 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 толковому словарю русского языка С.И. Ожегова под редакцией доктора филологических наук профессора Л.И. Скворцова (26-е издание, перераб. и доп. – М.: ООО «Издательство Оникс»: ООО «Издательство «Мир и Образование», 2008. – 736с.), непристойный – неприличный, бесстыдный; неприличный – не соответствующий, противоречащий правилам приличия; бесстыдный – лишенный чувства стыда, противоречащий общественной морали, непристойный.

Неприличная форма - нарушение правил поведения, принятых обществом в целом или отдельной социальной группой в данной ситуации. Приличие же представляет собой правило поведения, пристойность, а приличный – значит соответствующий приличиям, пристойный, подобающий, уместный. Понятие неприличности является родственным и сходным по значению непристойному. Непристойный образ (внешний вид, облик) – это образ, способный вызвать у потребителя рекламы ощущение своей неуместности и недопустимости, то есть несоответствия данной обстановке, ситуации.

В рассматриваемой рекламе акции по продаже масел «Лукойл» использован образ женщины в виде медицинского работника с полуобнаженной грудью, занимающий значительную часть рекламной площади, сопровождаемый словами «профилактика лучше ремонта». Композиционная схема, использованная в данной рекламе, с акцентом на женщину в медицинской шапочке с полуобнаженной грудью, образ которой является доминирующим в рекламе, неоправданна и неуместна в данном случае, так как такой образ никоим образом не привязан к объектам рекламирования - акции по продаже масел «Лукойл» и маслам «Лукойл», потому как не несет никаких сведений о характеристиках и свойствах

объектов рекламирования. Рассматриваемая реклама распространена для всеобщего обозрения, то есть для всех категорий населения, включая несовершеннолетних, в городе Ярославле путем установления рекламного плаката на фасаде торгового центра «Дикон-авто», расположенного на Московском проспекте в доме 129, рядом с входом в центр. Такая реклама оскорбляет чувства граждан, нарушает общепринятые нормы морали, нравственности.

Таким образом, в рекламе акции по продаже масел «Лукойл», распространявшейся в сентябре 2011 года на фасаде торгового центра «Дикон-авто», расположенного по адресу: г. Ярославль, Московский пр., д. 129, рядом с входом в центр, с учетом совокупности всех элементов зрительного воздействия на потребителей рекламы: поза женского тела, степень его обнаженности, привязка к образу медицинского работника, соотношение размера тела женщины и рекламной площади, смысловое содержание имеющегося текста, использован непристойный образ женщины в виде медицинского работника, что является нарушением требований части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 6 статьи 5 Закона несет рекламодатель. В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В торговом центре «Дикон-авто», расположенном по адресу: г. Ярославль, Московский проспект, д. 129, торговую деятельность по реализации рекламируемого товара осуществляет ИП Шлапак Д.В. Помещения для торговли промышленными товарами и для склада промышленных товаров переданы индивидуальному предпринимателю во временное владение и пользование на основании договоров аренды недвижимого имущества № 155-10 от 15.11.2010 и № 156-10 от 15.11.2010.

Согласно договору поставки № 18-10 от 12.11.2010 ИП Шлапак Д.В. (Покупатель) закупает масла «Лукойл» у ООО «Яр Мак» (Продавец). Факт поставки ИП Шлапаку Д.В. моторных масел «Лукойл» марок Авангард Экстра (5л), Люкс (1л, 4л, 5л), Стандарт (1л, 4л, 5л), Супер (1л, 4л, 5л) и других в период январь — ноябрь 2011 года подтверждается следующими документами:

счета-фактуры: № ЯМ000042, № ЯМ000043, № ЯМ000044 от 14.01.2011; № ЯМК00276, № ЯМК00277, № ЯМК00279 от 18.02.2011; № ЯМК00553 от 30.03.2011; № ЯМК00576, № ЯМК00577 от 01.04.2011; № ЯМК00661 от 13.04.2011, № ЯМК00680 от 14.04.2011; № ЯМК00694 от 15.04.2011; № ЯМК01009 от 01.06.2011; № ЯМК01026, № ЯМК01027 от 03.06.2011; № ЯМК01056 от 08.06.2011; № ЯМК01270 от 06.07.2011; №

ЯМк01303, № ЯМк01304 от 08.07.2011; № ЯМк01346 от 13.07.2011; № ЯМк01676 от 24.08.2011; № ЯМк01707, № ЯМк01708 от 26.08.2011; № ЯМк01803 от 07.09.2011; № ЯМк01829, № ЯМк01830 от 12.09.2011; № ЯМк02274 от 28.10.2011; № ЯМк02311, № ЯМк02312 от 31.10.2011, № ЯМк02360 от 02.11.2011; № ЯМк02382, № ЯМк02383 от 03.11.2011;

товарные накладные: № ЯМ000042, № ЯМ000043, № ЯМ000044 от 14.01.2011; № ЯМк00276, № ЯМк00277, № ЯМк00279 от 18.02.2011; № ЯМк00553 от 30.03.2011; № ЯМк00576, № ЯМк00577 от 01.04.2011; № ЯМк00661 от 13.04.2011; № ЯМк00680 от 14.04.2011; № ЯМк00697 от 15.04.2011; № ЯМк01009 от 01.06.2011; № ЯМк01026, № ЯМк01027 от 03.06.2011; № ЯМк01056 от 08.06.2011; № ЯМк01270 от 06.07.2011; № ЯМк01303, № ЯМк01304 от 08.07.2011; № ЯМк01346 от 13.07.2011; № ЯМк01676 от 24.08.2011; № ЯМк01707, № ЯМк01708 от 26.08.2011; № ЯМк01803 от 07.09.2011; № ЯМк01829, № ЯМк01830 от 12.09.2011; № ЯМк02274 от 28.10.2011; № ЯМк02311, № ЯМк02312 от 31.10.2011; № ЯМк02361 от 02.11.2011; № ЯМк02383, № ЯМк02384 от 03.11.2011.

Материалами дела установлено, что в торговом центре «Дикон-авто» по указанному адресу торговую деятельность по реализации рекламируемого товара другие лица не осуществляют.

Таким образом, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП Шлапак Д.В., который несет ответственность за нарушение требований части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Ответственность рекламодателя за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Комиссией установлено, что у рекламодателя ИП Шлапака Д.В. отсутствуют рекламные материалы, в том числе договор на производство, размещение и распространение рассматриваемой рекламы.

В соответствии со статьей 12 Федерального закона «О рекламе» рекламные материалы или их копии, в том числе все вносимые в них изменения, а также договоры на производство, размещение и распространение рекламы должны храниться в течение года со дня последнего распространения рекламы или со дня окончания сроков действия таких договоров, кроме документов, в отношении которых законодательством Российской Федерации установлено иное.

ИП Шлапак Д.В. не выполнил требование статьи 12 Федерального закона «О рекламе» по хранению рекламных материалов или их копий, а также договора на производство, размещение и распространение рекламы акции по продаже масел «Лукойл» в течение установленных Законом сроков.

Ответственность рекламодателя за нарушение сроков хранения рекламных материалов или их копий, а также договоров на производство,

размещение или распространение рекламы, установленных законодательством о рекламе, предусмотрена статьей 19.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Комиссия не усматривает в действиях ООО «Дикон-авто» признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В ходе рассмотрения дела Комиссии не предоставлено доказательств о том, что распространение ненадлежащей рекламы прекращено.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу «АКЦИЯ!!! Купи 5 литров* масла «Лукойл» и получи полезный подарок для активного мужчины! - Журнал Playboy - билет в кино** - Упаковка «Contex» ПРОФИЛАКТИКА ЛУЧШЕ РЕМОНТА... с изображением женщины в открытом белье в медицинской шапочке» с использованием непристойного образа женщины в виде медицинского работника, распространявшуюся в сентябре 2011 года на фасаде торгового центра «Дикон-авто», расположенного по адресу: г. Ярославль, Московский пр., д. 129, рядом с входом в центр, поскольку в ней нарушены требования части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать ИП Шлапака Д.В. нарушившим требования статьи 12 Федерального закона «О рекламе», поскольку при распространении в сентябре 2011 года на фасаде торгового центра «Дикон-авто», расположенного по адресу: г. Ярославль, Московский пр., д. 129, рядом с входом в центр рекламы «АКЦИЯ!!! Купи 5 литров* масла «Лукойл» и получи полезный подарок для активного мужчины! - Журнал Playboy - билет в кино** - Упаковка «Contex» ПРОФИЛАКТИКА ЛУЧШЕ РЕМОНТА... с изображением женщины в открытом белье в медицинской шапочке» не соблюдены требования по хранению рекламных материалов или их копий, в том числе всех вносимых в них изменений, а также договоров на производство, размещение и распространение рекламы в течение года со дня последнего распространения рекламы или со дня окончания сроков действия таких договоров.

3. Выдать ИП Шлапаку Д.В. предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ярославского УФАС России для возбуждения дел об административных правонарушениях, предусмотренных частью 1 статьи 14.3 и статьей 19.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «23» марта 2012 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии С.А. Балабаев

Члены Комиссии: Л.Ю. Бай-Бородина

С.Н. Правдина

А.В. Студенова

ПРЕДПИСАНИЕ по делу № 04-01/45-11
О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«16» марта 2012 года г. Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Балабаев С.А.,

члены Комиссии – начальник отдела естественных монополий и рекламы Бай-Бородина Л.Ю., главный специалист-эксперт Правдина С.Н., ведущий специалист-эксперт Студенова А.В.,

на основании своего решения от «16» марта 2011 года по делу № 04-01/45-11 о признании ненадлежащей рекламы акции по продаже масел «Лукойл» с использованием непристойного образа женщины в виде медицинского работника, распространившейся в сентябре 2011 года на

фасаде торгового центра «Дикон-авто», расположенного по адресу: г. Ярославль, Московский пр., д. 129, рядом с входом в центр с нарушением требований части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Индивидуальному предпринимателю Шлапаку Дмитрию Васильевичу, юридический адрес: 150055, г. Ярославль, проспект Авиаторов, д. 82б, кв. 49; адрес

осуществления деятельности: 150030, г. Ярославль, Московский проспект, д. 129, **в 5-дневный срок со дня получения настоящего предписания** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно:

- прекратить распространение рекламы с использованием непристойных образов;

- прекратить распространение рекламы без соблюдения требований по хранению рекламных материалов или их копий, в том числе всех вносимых в них изменений, а также договоров на производство, размещение и распространение рекламы в течение года со дня последнего распространения рекламы или со дня окончания сроков действия таких договоров.

2. Индивидуальному предпринимателю Шлапаку Дмитрию Васильевичу, юридический адрес: 150055, г. Ярославль, проспект Авиаторов, д. 82б, кв. 49; адрес

осуществления деятельности: 150030, г. Ярославль, Московский проспект, д. 129, представить в Ярославское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 20 апреля 2012 года**.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических

лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии С.А. Балабаев

Члены Комиссии Л.Ю. Бай-Бородина

С.Н. Правдина

А.В. Студенова