ИП К"..." .

адрес регистрации: "..."

РЕШЕНИЕ

по делу **№ 017/05/5-28/2019**

30 декабря 2019 года г. Кызыл

Резолютивная часть решения объявлена 25 декабря 2019 года

Решение изготовлено в полном объеме 30 декабря 2019 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) по рассмотрению дела № 017/05/5-28/2019 по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

"..." - руководитель Тывинского УФАС России,

Члены Комиссии:

"..." – начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России;

"..." – специалист – эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России;

в отсутствии надлежащим образом извещенного индивидуального предпринимателя К"..." (почтовое уведомление с идентификатором

80080443536898),

рассмотрев дело № 017/05/5-28/2019, возбужденное в отношении Индивидуального предпринимателя К"..." (далее – ИП Кара-Сал Б.Ч.) (ИНН "..." , ОГРНИП "..." , адрес регистрации: "..."), по признакам нарушения требований части 10.1 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В ходе проведенного Тывинским УФАС России мониторинга рекламы, распространяемой на территории г. Кызыл, на предмет соответствия требованиям Закона о рекламе, выявлено распространение рекламы, размещенной на рекламной конструкции, установленной возле остановки общественного транспорта «Дом быта», находящейся по адресу: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Кочетова следующего содержания:

«*Айдын Бады-Сагаан Денис Энгель; в филармонии 21 и 22 декабря 2019 г. премьера фильма Ролана Ооржака; Бардо; драма, детектив; режиссер Ролан Ооржак; сценарий Виталия Петрова; билеты в кассе филармонии; 300 руб. 16:00. 18:00 ч. и 20:00 ч. "..." ; "..." ».*

По результатам мониторинга Тывинским УФАС России составлен акт об осмотре наружной рекламы от 11.12.2019 года.

По имеющимся сведениям Департамента архитектуры, градостроительства и земельных отношений Мэрии г. Кызыла, разрешение на установку рекламных конструкций, находящихся на автобусной остановке «Дом Быта» выдано ИП К"..." со сроком до 28.12.2020 года.

Согласно выписке из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, одним из видов экономической деятельности ИП К"..." является деятельность рекламных агентств.

По данному факту определением Тывинского УФАС России от 12.12.2019 года в отношении ИП К"..." возбуждено дело № 017/05/5-28/2019 по признакам нарушения требований части 10.1 статьи 5 Закона о рекламе.

Исследовав материалы дела № 017/05/5-28/2019, Комиссией

Тывинского УФАС России установлены следующие обстоятельства.

Согласно статьи 3 Закона о рекламе рекламой является 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.

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, п.3 указанной статьи товаром признается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Вышеназванная информация содержит все признаки рекламы:

- распространена на рекламной конструкции;

- адресована неопределенному кругу лиц;

- объектом рекламирования является фильм «Бардо».

Частью 1 статьи 5 Закона о рекламе установлено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В свою очередь, в с силу части 10.1 статьи 5 Закона рекламе не допускается размещение рекламы информационной продукции, подлежащей классификации в соответствии с требованиями Федерального закона от 29.12.2010 № 436-ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию» (далее – Закон о защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию), без указания категории данной информационной продукции.

Статьей 2 Закона о защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию определены следующие понятия:

- информационная продукция – это 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;

Нормы 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.

При этом согласно статье 1263 Гражданского кодекса Российской Федерации, под аудиовизуальным произведением понимается произведение, состоящее из зафиксированной серии связанных между собой изображений (с сопровождением или без сопровождения звуком) и предназначенное для зрительного и слухового (в случае сопровождения звуком) восприятия с помощью соответствующих технических устройств. Аудиовизуальные произведения включают кинематографические произведения, а также все произведения, выраженные средствами, аналогичными кинематографическим (теле- и видеофильмы и другие подобные произведения), независимо от способа их первоначальной или последующей фиксации.

Таким образом, фильм «Бардо» является аудиовизуальной продукцией, а равно реклама данного фильма должна сопровождаться возрастной пометкой.

Глава 2 Закона о защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию вводит классификацию информационной продукции по пяти категориям:

- Информационная продукция для детей, не достигших возраста шести лет (0+);

- Информационная продукция для детей, достигших возраста шести лет (6+);

- Информационная продукция для детей, достигших возраста двенадцати лет (12+);

- Информационная продукция для детей, достигших возраста шестнадцати лет (16+);

- Информационная продукция, запрещенная для детей (18+).

Сведения, полученные в результате классификации информационной продукции, указываются ее производителем или распространителем в сопроводительных документах на информационную продукцию и являются основанием для размещения на ней знака информационной продукции и для ее оборота на территории Российской Федерации (часть 6 статьи 6 Закона о защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию).

В нарушение требований части 10.1 статьи 5 Закона о рекламе вышеуказанная реклама информационной продукции - фильма «Бардо» не содержит установленную категорию информационной продукции.

Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за данное нарушение несет рекламораспространитель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламораспространитель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии со статьей 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 5, части 11 статьи 5 Закона о рекламе, несут рекламодатель и рекламораспространитель.

Определением Тывинского УФАС России от 12.12.2019 года (исх. № 4-6247) от ИП К"..." были запрошены следующие заверенные надлежащим образом копии документов и сведений:

- сведения о рекламопроизводителе с приложением договора на изготовление рекламы и документов, подтверждающих оплату оказанных услуг,

- сведения о лице, разработавшем макет рекламы и содержание текста рекламы,

- разрешение на установку, паспорт установки рекламной конструкции, на которой распространяется реклама фильма «Бардо»,

- договор на распространение рекламы фильма «Бардо» с приложением документов, подтверждающих оплату за оказанные

услуги,

- ОГРН, ИНН,

- письменные пояснения по факту возбужденного дела,

- меры, принятые по соблюдению требований части 10.1 статьи 5 Закона о рекламе,

- иную информацию, имеющую значение для полного и всестороннего рассмотрения дела.

В адрес Тывинского УФАС России 25.12.2019 года (вх. № 5939) ИП К"..." были представлены письменные пояснения о том, что рекламоизготовителем рассматриваемой рекламы является О"..." , которому рекламное место было предоставлено на безвозмездной основе, в связи с чем договор не заключался, оплата не производилась.

При этом, иных документов и сведений, таких как разрешение на установку, паспорт установки рекламной конструкции запрошенных ОГРН, ИНН, меры, принятые по соблюдению требований части 10.1 статьи 5 Закона о рекламе, запрошенные определением от 25.12.2019 года. с указанием причины отсутствия данных документов или сведений, ИП К"..." не предоставила.

В соответствии со статьей 13 Закона о рекламе рекламодатель по требованию рекламораспространителя обязан предоставлять документально подтвержденные сведения о соответствии рекламы требованиям настоящего Федерального закона, в том числе сведения о наличии лицензии, об обязательной сертификации, о государственной регистрации.

Согласно пункта 13 Постановление Пленума ВАС Российской Федерации от 08.10.2012 года № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (далее - Пленумом ВАС РФ), при определении лиц, подлежащих привлечению к административной ответственности за распространение недобросовестной и (или) недостоверной рекламы, судам необходимо также принимать во внимание, что согласно статье 13 Закона о рекламе обязанность предоставить рекламораспространителю сведения о соответствии рекламы требованиям Закона о рекламе возникает у рекламодателя в случае предъявления такого требования рекламораспространителем, который должен предпринимать разумные меры по недопущению

распространения недобросовестной и (или) недостоверной рекламы.

Доказательства, свидетельствующие о принятии ИП К"..." всех зависящих от нее мер для соблюдения требований законодательства о рекламе, в материалах дела № 017/05/5-28/2019 отсутствуют.

В этой связи, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 017/05/5-28/2019 приходит к выводу, что ИП К"..." выступая в качестве рекламораспространителя и принимая заказ от О"..." на размещение рассматриваемой рекламы могла действовать по правилам статьи 13 Закона о рекламе и имела реальную возможность требовать от рекламодателя сведения, подлежащие классификации в соответствии с требованиями Федерального закона от 29.12.2010 № 436-ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию», чтобы выполнить обязанность по соблюдению требований законодательства о рекламе, однако не проявила разумной заботливости и осмотрительности по соблюдению установленных требований, и тем самым не отказалась от распространения рассматриваемой ненадлежащей рекламы, нарушающей требования части 10.1 статьи 5 Закона о рекламе.

В материалах дела № 017/05/5-28/2019 имеются доказательства, свидетельствующие о прекращении распространения рассматриваемой рекламы, в связи с чем Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению настоящего дела приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи ИП К"..." предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 года № 508, Комиссия Тывинского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: «Айдын Бады-Сагаан Денис Энгель; в филармонии 21 и 22 декабря 2019 г. премьера фильма Ролана Ооржака; Бардо; драма, детектив; режиссер Ролан Ооржак; сценарий Виталия Петрова; билеты в кассе филармонии; 300 руб. 16:00. 18:00 ч. и 20:00 ч. "..." ; "..." », распространявшуюся на рекламной конструкции, установленной возле остановки общественного транспорта «Дом быта», находящейся по адресу: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Кочетова, ненадлежащей, нарушающей требования части 10.1 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».
2. В связи с добровольным устранением нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе предписание Индивидуальному предпринимателю К"...не выдавать.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тывинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении виновных лиц.

Председатель Комиссии "..."

Члены Комиссии "..."

"..."

Согласно статьи 37 Закона о рекламе решение может быть оспорено в суде или арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения.