

РЕШЕНИЕ

26 марта 2013 дата оглашения резолютивной части

09 апреля 2013 дата изготовления в полном объеме
г.Томск

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

председатель Комиссии: В.И. Ш.о - руководитель Томского УФАС России;
члены Комиссии: Н.В.Ба..а – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокатиrowания; Е.В.Чу.. специалист-эксперт отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокатиrowания;

рассмотрев дело №06-11/03-13 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по факту распространения в г.Томске рекламы ночного клуба «Правда», без участия заявителя, уведомленного в установленном законом порядке, в присутствии: заявителя – Д., лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – общества с ограниченной ответственностью «Хорошее настроение», представитель К.. Д.С., на основании доверенности от 15.03.2013г.,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Томской области поступили заявления граждан (вх.№ 6536, вх.№ 6674), обращение депутата законодательной думы Томской области (вх.№ 6536), в которых указывается на наличие признаков нарушения законодательства о рекламе при распространении рекламы ночного клуба «Правда».

Из содержания полученных заявлений следует, что в г.Томске на наружных стенах зданий и остановок общественного транспорта распространялись плакаты с информацией следующего содержания: «Увеселительная партия Советского Союза PRAVDA Орган Центрального Комитета КПСС. Клуб основан 13 октября 2012года В.И.Лениным. №1(62154) Суббота, 13 октября 2012года, Тираж 300.000 единиц Цена 20 коп. 13 октября | Суббота в 21:00 по местному времени состоится Техническое открытие Приглашаем всех партийных! На повестке собрания: авторская буффонада от В.И. Ленина, заселение жильцов в новую коммунальную квартиру, пролетарский фуршет, доклады о хороводах, поднятие знамени, лотерея для партийных, ансамбля комсомолок с оркестром! К концу собрания ожидается перебои с напитками, официозностью и скукой!...», содержащая изображения наград СССР - орденов Ленина, ордена Октябрьской Революции; «Увеселительная партия Советского Союза PRAVDA Орган Центрального Комитета КПСС. Клуб

основан 13 октября 2012 года В.И. Лениным. №2(62155) Пятница, 7 декабря 2012 года, Тираж 300.001 единиц Цена 25 коп. 7 декабря пятница | 21:00 Новый ночной клуб «Правда» Официальное открытие Московский гость: JENYA MISHALL (Live vocal | ex.Slivki) Проспект Владимира Ильича Ленина, дом 41. Телефон секретаря, ответственного за столики для заседаний – 225.224 Контроль лица. Форма одежды - парадная! 21+», содержащая образы наград СССР - орденов Ленина, ордена Октябрьской Революции.

По мнению заявителей, указанная реклама является оскорбительной, поскольку в ней неуместно используются образы государственных наград СССР, имя В.И.Ленина, коммунистической партии и т.д.

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.

Решение вопроса о наличии в рекламе бранных слов, непристойных и оскорбительных образов, сравнений и выражений, носит оценочный характер. В связи с чем, на стадии рассмотрения заявлений, данная реклама была вынесена на обсуждение и оценку Экспертного Совета по рекламе, действующего при Управлении Федеральной антимонопольной службы по Томской области.

Большинством голосов членов Экспертного совета по рекламе, действующего при Томском УФАС России, на заседании 25 декабря 2012г. указанная реклама оценена как неэтичная, поскольку используемые в рекламе ночного клуба «Правда» образы государственных наград СССР – Ордена Ленина, Ордена Октябрьской революции способны оскорбить чувства участников Великой Отечественной войны, участников иных исторических событий, бывших граждан Советского Союза, пожилых людей, а также принизить значимость отдельных лиц и исторических событий, кроме того, используемые в рекламе ночного клуба «Правда» формулировки «увеселительная партия Советского Союза», «Орган Центрального Комитета КПСС», «авторская буффонада от В.И.Ленина» способны оскорбить чувства граждан с коммунистическими политическими взглядами, участников исторических событий, бывших граждан Советского Союза, бывших членов КПСС, пожилых людей, а также принизить значимость отдельных лиц и исторических событий.

Учитывая изложенное, определением от 28.01.2013 в отношении ООО «Хорошее настроение» возбуждено производство по настоящему делу по признакам нарушения ч.6 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

В письменных пояснениях на определение о возбуждении производства по делу №06-11/03-13 ООО «Хорошее настроение» указало, что в рассматриваемой рекламе клуба «Правда» отсутствуют признаки нарушения законодательства о рекламе.

На заседаниях Комиссии по рассмотрению данного дела представитель ООО

«Хорошее настроение» Килев Д.С. подтвердил доводы, изложенные в письменных пояснениях, дополнительно пояснил, что деятельность в ночном клубе «Правда» на момент распространения рекламы осуществляло ООО «Хорошее настроение». В рекламе клуба не используются государственные символы - флаги, гербы, гимны, кроме того, ордены СССР не являются объектами культурного наследия, в связи с чем, нарушения законодательства РФ о рекламе отсутствуют. Стилизация рекламы под газету «Правда» также не влечет нарушение законодательства о рекламе, а в случае наличия претензий от газеты данный вопрос должен рассматриваться в судебном порядке. В подобной стилистике Обществом было выпущено 2 афиши – на техническое открытие 13 октября и на официальное открытие 7 декабря. Плакаты формата А2 были изготовлены в количестве 200 штук каждая в Новосибирской типографии. Кроме данной рекламы у клуба существует страница в социальной сети «В Контакте», распространяется аудиореклама в торговых центрах, возможно наружная реклама. Общество не преследовало цели использования в рекламе образов государственных наград и оскорбления кого-либо их использованием, лишь посчитало возможным использование такой стилистики в рекламе.

Рассмотрев материалы дела и заслушав доводы участвующих в деле лиц, приняв во внимание мнения членов Экспертного Совета по рекламе при Томском УФАС России, Комиссия отклоняет доводы ООО «Хорошее настроение» об отсутствии в рассматриваемой рекламе нарушения законодательства РФ о рекламе и приходит к следующим выводам.

Согласно статье 1 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» одной из основных целей настоящего федерального закона является реализация прав потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

В соответствии с Федеральным законом от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (ст. 3) 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; 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.

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.

Рассматриваемая информация, распространяемая в г.Томске на наружных стенах зданий и остановок общественного транспорта, адресована неопределенному кругу лиц, по своему содержанию направлена на привлечение внимания,

формирование и поддержание интереса к ночному клубу «Правда», оказываемым в клубе услугам и проводимым мероприятиям, то есть содержит все признаки рекламы, закрепленные в пункте 1 статьи 3 Закона № 38-ФЗ, следовательно, является рекламой.

Согласно разъяснениям ФАС России №АК/41964 от 29.11.2010, часть 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» запрещает использовать в рекламе следующие виды информации: 1) бранные слова; 2) непристойные образы, сравнения, выражения; 3) оскорбительные образы, сравнения, выражения.

К непристойным образам, сравнениям, выражениям могут быть отнесены такие слова и изображения, которые нарушают общепринятые модели и принципы поведения в обществе с точки зрения морали и нравственности.

К оскорбительным образам, сравнениям, выражениям - слова и изображения, которые, в том числе, ущемляют человеческое достоинство, понижают значимость отдельных лиц, исторических событий, памятных дат.

Отнесение используемых в рекламе изображений, слов и иных образов к оскорбительным и непристойным носит субъективно-оценочный характер.

Учитывая изложенное, на стадии рассмотрения поступивших в Томское УФАС России заявлений о распространении рекламы ночного клуба «Правда», в целях их полного и всестороннего рассмотрения, реклама была вынесена на обсуждение и оценку Экспертного Совета по рекламе, действующего при Управлении Федеральной антимонопольной службы по Томской области.

На разрешение Экспертному совету по рекламе при Томском УФАС России были поставлены следующие вопросы:

1) Способны ли используемые в рекламе ночного клуба «Правда» образы государственных наград СССР – Ордена Ленина, Ордена Октябрьской революции оскорбить чувства участников Великой Отечественной войны, участников иных исторических событий, бывших граждан Советского Союза, пожилых людей, а также принизить значимость отдельных лиц и исторических событий.

2) Способны ли используемые в рекламе ночного клуба «Правда» формулировки «увеселительная партия Советского Союза», «Орган Центрального Комитета КПСС», «авторская буффонада от В.И.Ленина» оскорбить чувства граждан с коммунистическими политическими взглядами, участников исторических событий, бывших граждан Советского Союза, бывших членов КПСС, пожилых людей, а также принизить значимость отдельных лиц и исторических событий.

Большинством голосов членов Экспертного совета по рекламе, действующего при Томском УФАС России, на заседании 25 декабря 2012г. указанная реклама оценена как содержащая образы государственных наград СССР и являющаяся неэтичной (по результатам голосования на первый вопрос ответили «да» - 11 чел., ответили «нет» - 1 чел., на второй вопрос ответили «да» - 10 чел., ответили «нет» - 1 чел., воздержались - 1 чел.).

Из материалов, представленных Военным комиссариатом Томской области в ответ на запрос антимонопольного органа, а также из литературных и открытых

источников следует, что Орден Ленина представляет собой портрет-медальон В. И. Ленина. Размеры орденского знака: высота - 40,5 мм, ширина - 38 мм. В центре орденского знака помещено погрудное рельефное изображение В. И. Ленина в профиль, сделанное из платины на фоне темно-коричневой эмали. Вокруг портрета Ленина - золотой венка из двух рядов пшеничных колосьев, перевитых в нижней части лентой, на которой помещены скрещенные серп и молот, покрытые рубиново-красной эмалью. Слева на верхней части венка - рельефная пятиконечная звезда, также покрытая рубиново-красной эмалью. Верхняя часть и правая треть венка закрыты развернутым вправо от золотого древка знаменем. На знамени, покрытом рубиново-красной эмалью, - надпись "Ленин", выполненная золотыми буквами.

Орден Октябрьской Революции представляет собой позолоченную, покрытую красной эмалью пятиконечную звезду на фоне серебряного лучистого пятиугольника. В верхней части пятиконечной эмалевой звезды — знамя, покрытое красной эмалью, с надписью в две строки «Октябрьская Революция». В центре звезды расположен пятиугольник с изображением крейсера «Аврора». Пятиугольник оксидирован. В нижней части ордена — накладные серп и молот, выполненные из золота. Размер ордена между противлежащими вершинами эмалевой звезды 43 мм. (Колесников Г. А., Рожков А. М. "Ордена и медали СССР." - 2-е изд., доп.-М.: Воениздат, 1978).

Учитывая вышеизложенное, Комиссия Томского УФАС России приходит к выводу, что используемые в рекламе ночного клуба «Правда» изображения по пропорциям, расположению изобразительных элементов, соответствуют указанным описаниям знаков Ордена Ленина и Ордена Октябрьской революции и являются образами указанных государственных наград СССР.

В соответствии с пунктом 1 Положения о государственных наградах Российской Федерации (утв. Указ Президента РФ от 07.09.2010 N 1099 (ред. от 29.03.2013)) Государственные награды Российской Федерации являются высшей формой поощрения граждан Российской Федерации за заслуги в области государственного строительства, экономики, науки, культуры, искусства и просвещения, в укреплении законности, охране здоровья и жизни, защите прав и свобод граждан, воспитании, развитии спорта, за значительный вклад в дело защиты Отечества и обеспечение безопасности государства, за активную благотворительную деятельность и иные заслуги перед государством.

Государственных наград могут быть удостоены иностранные граждане и лица без гражданства.

Государственных наград могут быть также удостоены соединения, воинские части и корабли Вооруженных Сил Российской Федерации, других войск, воинских формирований и органов (далее - воинские части) за подвиги и отличия в боях по защите Отечества, восстановлению международного мира и в контртеррористических операциях, а также за высокие показатели в боевой подготовке, мужество и самоотверженность, проявленные в ходе выполнения учебно-боевых задач.

Согласно пункту 14 Положения о государственных наградах Российской Федерации на граждан Российской Федерации, удостоенных государственных наград СССР, распространяются правила, предусмотренные законодательством Российской Федерации и настоящим Положением.

Гражданам Российской Федерации, награжденным государственными наградами СССР и своевременно не получившим названные государственные награды, обеспечивается их вручение.

В соответствии с п. 47(1) Положения о государственных наградах РФ наследникам лиц, награжденных государственными наградами СССР, но не получивших их своевременно в связи со смертью (гибелью) или в соответствии с действовавшим на момент награждения законодательством СССР, передаются (вручаются) удостоверения к соответствующим государственным наградам СССР для хранения как память.

Согласно архивной справе ОГКУ «Государственный архив Томской области» за период с 1977 по 1987гг. на территории Томской области государственными наградами СССР – Орденом Ленина и Орденом Октябрьской Революции было награждено 95 человек.

Согласно ответу государственного учреждения - Отделения Пенсионного Фонда РФ по Томской области на момент рассмотрения дела на учете в территориальных органах Пенсионного Фонда ТО состоят 75 граждан, награжденных Орденом Ленина, в связи с чем, имеющих право на дополнительно материальное обеспечение в соответствии с Федеральным законом «О дополнительном ежемесячном материальном обеспечении граждан Российской Федерации за выдающиеся достижения и особые заслуги перед Российской Федерацией».

Учитывая изложенное, статус государственных наград СССР и награждённых ими лиц является действующим.

В материалы данного дела поступил ответ автономной некоммерческой организации «Редакция газеты «Правда» (ул. Правды, д. 24, г.Москва, 125867) на запрос антимонопольного органа, в котором редакция газеты указывает на использование в рекламе оформления, отдельных элементов газеты «Правда», ее пародирования в рекламе ночного клуба «Правда». По мнению АНО «Редакция газеты «Правда» рассматриваемая реклама оскорбляет память всех поколений «правдивых» и многочисленных читателей газеты «Правда», оскорбляет действующий коллектив редакции газеты. В настоящий момент на территории Томской области распространяется не менее 292 экземпляров газеты «Правда», тираж спецвыпусков газеты, распространяемых на территории Томской области превышает 3000 экземпляров. АНО «Редакция газеты «Правда» заявляет о нарушении своих прав, как правообладателя товарного знака, включающего словесный элемент и изображения.

Комиссия антимонопольного органа считает необходимым отметить, что в материалах данного дела отсутствуют доказательства наличия конкурентных отношений между автономной некоммерческой организацией «Редакция газеты «Правда» и обществом с ограниченной ответственностью «Хорошее настроение», отсутствуют сведения об осуществлении деятельности указанными лицами на одном рынке товаров, работ, услуг. В связи с чем, вопрос нарушения прав правообладателя на товарный знак в части нарушения запрета на недобросовестную конкуренцию не подлежит рассмотрению в данном производстве.

Кроме того, к материалам дела приобщены письма Совета ветеранов Кировского

района, Совета Томской региональной общественной организации «Дети войны» выражающих возмущение фактом распространения рекламы ночного клуба «Правда» с использованием советской символики, изображением советских наград - орденов Ленина и Октябрьской революции, что оскорбляет чувства членов ТРОО «Дети войны» (в организации состоит более 19000 человек), людей, на долю которых выпали тяготы военного и поствоенного времени, является кощунством, провокацией, подрывает авторитет коммунистической партии Советского Союза, исторических событий нашей страны.

При таких обстоятельствах Комиссия Томского УФАС России приходит к выводу, что композиционная схема рассматриваемой рекламы (в совокупности изобразительных элементов и образов, а также текстового содержания), аналогичная оформлению газеты «Правда», а также с использованием образов государственных наград СССР, формулировок, связанных с историческими событиями и личностями Советского Союза, неоправдана и является неуместной в случае, когда объектом рекламирования является увеселительное заведение, в данном случае ночной клуб «Правда».

С учетом вышеизложенного, принимая во внимание, что данная реклама направлена на привлечение целенаправленного внимания неопределенного круга лиц, формирование или поддержание интереса к ночному клубу «Правда», оказываемым в клубе услугам и проводимым мероприятиям, способствует его продвижению на рынке, а также учитывая историческое значение действующих до настоящего времени государственных наград СССР – Ордена Ленина и Ордена Октябрьской революции, являющихся высшей формой поощрения граждан СССР за заслуги перед государством; исторические события, связанные с личностью В.И.Ленина; тот факт, что газета «Правда» издавалась с 1912 года по инициативе [В. И. Ленина](#) и являлась основным ежедневным печатным средством массовой информации Коммунистической партии, ныне КПРФ, Комиссия приходит к выводу, что рассматриваемая реклама, содержит образы, которые оскорбляют и могут оскорблять чувства определенных категорий граждан: участников Великой Отечественной войны, участников иных исторических событий, граждан с коммунистическими политическими взглядами, бывших граждан Советского Союза, бывших членов КПСС, пожилых людей, а также принизить значимость отдельных лиц и исторических событий, в связи с чем, нарушает [часть 6 статьи 5](#) Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч. 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно ч.6 ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований ч.6 ст.5 указанного Закона несет рекламодатель.

Рекламодателем рассматриваемой рекламы является общество с ограниченной ответственностью «Хорошее настроение» (634034 г Томск, просп Ленина, д 41, ОГРН 1117017010967, ИНН 7017287192).

Комиссия Томского УФАС России, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», п.37- п.42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу ночного клуба «Правда», распространяемую в г.Томске на наружных стенах зданий и остановок общественного транспорта следующего содержания: «Увеселительная партия Советского Союза PRAVDA Орган Центрального Комитета КПСС. Клуб основан 13 октября 2012года В.И.Лениным. №1(62154) Суббота, 13 октября 2012года, Тираж 300.000 единиц Цена 20 коп. 13 октября I Суббота в 21:00 по местному времени состоится Техническое открытие Приглашаем всех партийных! На повестке собрания: авторская буффонада от В.И. Ленина, заселение жильцов в новую коммунальную квартиру, пролетарский фуршет, доклады о хороводах, поднятие знамени, лотерея для партийных, ансамбля комсомолок с оркестром! К концу собрания ожидается перебои с напитками, официозностью и скукой!...», содержащую изображения государственных наград СССР - орденов Ленина, ордена Октябрьской Революции; «Увеселительная партия Советского Союза PRAVDA Орган Центрального Комитета КПСС. Клуб основан 13 октября 2012года В.И.Лениным. №2(62155) Пятница, 7 декабря 2012года, Тираж 300.001 единиц Цена 25 коп. 7 декабря пятница I 21:00 Новый ночной клуб «Правда» Официальное открытие Московский гость: JENYA MISHALL (Live vocal I ex.Slivki) Проспект Владимира Ильича Ленина, дом 41. Телефон секретаря, ответственного за столики для заседаний – 225.224 Контроль лица. Форма одежды - парадная! 21+», содержащую образы государственных наград СССР - орденов Ленина, ордена Октябрьской Революции, поскольку в ней нарушены требования ч.6 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Хорошее настроение» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Томского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

В.И. Ше..

Члены Комиссии

Н.В.Ба...

Е.В.Чук..

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации

о рекламе по делу №06-11/03-13

09 апреля 2013г.

г.Томск

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

председатель Комиссии: В.И. Ше... - руководитель Томского УФАС России;

члены Комиссии: Н.В.Баз... - ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокати́рования; Е.В.Чу... - специалист-эксперт отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокати́рования;

на основании своего решения от 09 апреля 2013г. по делу №06-11/03-13 о признании ненадлежащей рекламы ночного клуба «Правда», с нарушением ч.6 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частей 1,3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Хорошее настроение» в течение десяти дней со дня получения настоящего предписания прекратить распространение ненадлежащей рекламы ночного клуба «Правда» с использованием оскорбительных образов, описанных в решении по данному делу, в нарушение ч.6 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. ООО «Хорошее настроение» представить в Томское УФАС России письменные доказательства исполнения п.1 настоящего предписания в течение десяти дней с момента исполнения.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Томское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить штраф на должностных лиц 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
В.И.Ше..

Члены Комиссии

Н.В.Баз..

Е.В.Чук...