

РЕШЕНИЕ

23 декабря 2010 г.

г. Томск

Комиссия Томского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:
председатель Комиссии В.И.Шевченко — руководитель Томского УФАС России;
члены Комиссии: Е.П. Фоминых – начальник отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокатирования, Е.В. Чуклина - старший специалист 2 разряда отдела контроля рекламы недобросовестной и адвокатирования,

рассмотрев дело №06-11/101-10, возбужденное в отношении ЗАО «Издатель» (далее также – общество, рекламодатель), В. (рекламодатель) по признакам нарушения п.1 ст.7 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», допущенного при распространении рекламы интимных услуг (проституции) в печатном издании «Реклама» №42(926) от 23.10.2010 г.,

в присутствии законного представителя Закрытого акционерного общества «Издатель» - генерального директора П., в отсутствие В., уведомленной надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Томской области поступила информация от Милиции общественной безопасности УВД по Томской области (вх.№7-7/7506 от 08.11.2010 г.) о том, что в ходе профилактических мероприятий по пресечению проституции на территории г. Томска сотрудниками УВД по ТО было выявлено привлечение внимания к услугам проституток посредством распространенного в газете «Реклама» №42(926) от 23.10.2010 г. объявления с указанием телефонного номера 305-180.

При рассмотрении поступившей информации Томским УФАС России установлено размещение в указанном номере газеты «Реклама» на странице 62 в разделе «частные объявления» в рубрике «досуг» объявления следующего содержания: «305-180». Также установлено, что указанное объявление не сопровождается размещением какого-либо изображения, объявления в указанной рубрике кроме указания номеров телефонов не содержат никакого текста.

В адрес МОБ УВД по Томской области Управление ФАС России 22.11.2010 г. направлен запрос (исх.№ЕФ/5125) документов, подтверждающих факт нарушения ст.6.11 КоАП РФ посредством использования публикации указанного номера телефона в газете «Реклама». Согласно поступившим в ответ на указанный запрос документам установлено, что на номер <...> -180 поступают заказы о вызове девушек с целью оказания интимных услуг, 23.10.2010 г. после заказа девушек по указанному номеру к административной ответственности за нарушение ст.6.11 КоАП РФ привлечены Б. и С.

В объяснении сотрудникам милиции от 23.10.2010 Б. пояснила, что с августа 2010 г. занимается предоставлением услуг интимного характера. Заказы принимает диспетчер по телефону 305-180, затем передает заказ Б. и ее подруге.

В адрес ЗАО «Издатель» 22.11.2010 г. направлен запрос (исх.ЕФ/5123) информации о подателе указанного объявления. Согласно полученному ответу (вх.№6512 от 07.12.2010) подателем объявления является В., объявление размещено на основании договора от 18.08.2010 г., п.7 которого предусматривает, что заказчик гарантирует: объявление не связано с предпринимательской деятельностью, а также не содержит информации о деятельности, запрещенной действующим законодательством. Согласно указанному договору размещены объявления следующего содержания: «32-14-14», «509-075», «305-180». Кроме того, в соответствии с гарантийной распиской В. 13.05.2010 при размещении объявления в газету «Реклама» гарантировала, что объявления не связаны с предпринимательской деятельностью, а также не содержат информации о деятельности, запрещенной действующим законодательством. Указанной распиской также подтверждается, что В. предупреждена о требованиях п.1 ст.7 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с действующим законодательством Российской Федерации проституция запрещена. Согласно п.1 ст.7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещены

законодательством Российской Федерации.

Таким образом, рекламное объявление «305-180», распространенное в рубрике «досуг» в печатном издании «Реклама» №42(926) от 23.10.2010 г., нарушают требования п.1 ст.7 ФЗ «О рекламе» и в силу п.4 ст.3 ФЗ «О рекламе» являются ненадлежащими.

В письменном отзыве на определение о возбуждении дела ЗАО «Издатель», в частности, пояснило следующее.

Указанное объявление принималось менеджерами рекламного агентства в качестве частного объявления, не связанного с предпринимательской деятельностью, что подтверждается п.7 договора от 18.08.2010, заключенного с подателем объявления В. Если Томским УФАС России совместно с УВД по ТО установлено, что указанным объявлением привлекается внимание к услугам проституток, то ЗАО «Издатель» готово в добровольном порядке устранить нарушение рекламного законодательства.

На рассмотрении дела 23 декабря 2010г. представитель ЗАО «Издатель» подтвердил доводы, изложенные в отзыве на определение о возбуждении производства по делу. Отвечая на вопросы комиссии П. пояснил, что в газете «Реклама» отсутствует рубрика «Знакомства», договор с В. заключался не ЗАО «Издатель», а его агентом – ООО «Агентство Рекламный дайджест», непосредственно осуществляющий поиск клиентов, рекламораспространителем является ЗАО «Издатель».

Рекламодателем письменный отзыв не предоставлялся.

Комиссия Томского УФАС России, заслушав пояснения представителя ЗАО «Издатель» П., изучив материалы дела, установила следующее.

Федеральный закон от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» в п.1 ст.3 определяет рекламу как информацию, распространенную любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Комиссия Томского УФАС России пришла к выводу, что объявление «305-180», распространенное в печатном издании «Реклама» №42(926) от 23.10.2010 г., является рекламой, поскольку соответствуют вышеуказанному определению понятия «реклама».

В соответствии с п.2 ст.3 Закона «О рекламе» объектом рекламирования 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.

Рассмотренное объявление направлено на привлечение внимания к услугам проституток, т.е. является рекламой указанных услуг, что подтверждается объяснениями Б., рапортами должностных лиц УВД по ТО, постановлениями о привлечении к административной ответственности по ст.6.11 КоАП РФ Б. и С.

Вместе с тем, комиссия Томского УФАС России пришла к выводу, что в указанной рекламе отсутствует часть существенной информации о рекламируемой услуге, чем нарушаются требования ч.7 ст.5 ФЗ «О рекламе», согласно которой не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В соответствии с п.6 ч.2 ст.2 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» указанный закон не распространяется на объявления физических лиц или юридических лиц, не связанные с осуществлением предпринимательской деятельности.

Вместе с тем в силу ч.4 ст.38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч.1 ст.14.3 КоАП РФ нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Из системного толкования вышеприведенных норм следует, что действующее законодательство допускает участие в правоотношениях в сфере рекламы в качестве рекламоделателя, рекламопроизводителя и рекламодателя граждан (физическое лицо). В случае нарушения таким лицом законодательства о рекламе предусмотрена административная ответственность в соответствии с ч.1 ст.14.3 КоАП РФ. Соответственно, сам факт подачи объявления физическим лицом не означает, что на такое объявление не распространяются требования ФЗ «О рекламе».

В соответствии с ч.6 ст.38 Закона «О рекламе», ответственность за нарушение п.7 ст.5 Федерального закона «О рекламе» несет рекламоделатель.

К административным правонарушениям, связанным с проституцией относятся: неисполнение родителями или законными представителями несовершеннолетних обязанностей по содержанию и воспитанию несовершеннолетних (ст.5.35 КоАП РФ); занятие проституцией (ст.6.11 КоАП РФ); получение дохода от занятия проституцией, если этот доход связан с занятием другого лица проституцией (ст.6.12 КоАП РФ).

Таким образом, в КоАП РФ содержатся отдельные нормы, направленные на запрет услуг проституток.

Уголовным законодательством установлены следующие запреты в сфере общественной нравственности: 1) вовлечение в занятие проституцией (ст.240 УК РФ); 2) организация занятия проституцией (ст.241 УК РФ).

Из перечисленных норм следует, занятие проституцией запрещено законом и за нарушение запрета предусмотрена административная, а в отдельных случаях уголовная ответственность.

Согласно п.1 ст.7 Закона «О рекламе» не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещены законодательством Российской Федерации. Таким образом, Комиссия пришла к выводу, что данной рекламе нарушены требования ч.1 ст.7 Закона «О рекламе».

В соответствии с ч.6 и ч.7 ст.38 Закона «О рекламе», ответственность за нарушение ч.1 ст.7 Закона «О рекламе» несет как рекламоделатель, так и рекламодатель.

Из материалов дела следует, что ЗАО «Издатель» воспользовался ст.13 ФЗ «О рекламе» и запросил у рекламоделателя информацию о законности содержания объявления с целью соблюдения рекламного законодательства при распространении рекламы.

В соответствии с п.7 ст.3 Закона «О рекламе» рекламодатель — лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств. Согласно пояснениям представителя ЗАО «Издатель» и материалам дела рекламодателем является ЗАО «Издатель».

Таким образом, реклама услуг проституток - «305-180», распространенная в печатном издании «Реклама» №42(926) от 23.10.2010 г. нарушает требования ч.7 ст.5 и п.1 ст.7 ФЗ «О рекламе».

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

Согласно ч.4 ст.38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламодателем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством РФ об административных правонарушениях.

Руководствуясь п.1 ч.2 ст.33 и ч.1 ст.36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37-43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу «305-180», размещенную В. в печатном издании «Реклама» №42(926) от 23.10.2010 г., нарушающую требования ч.7 ст.5 и п.1 ст.7 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащей.
2. Выдать ЗАО «Издатель» предписание об устранении допущенных нарушении законодательства о рекламе в рекламе «305-180».
3. Выдать В. предписание об устранении допущенных нарушений законодательства о рекламе в рекламе «305-180».
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Томского УФАС России для рассмотрения в соответствии с ч.1 ст.14.3 КоАП РФ.

И Решение изготовлено в полном объеме 21 января 2011 года.

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

23 декабря 2010 г.

г. Томск

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

председатель Комиссии В.И. Шевченко, руководитель управления,

члены Комиссии: Е.П. Фоминых, начальник отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокатирования; Е.В. Чулкина, старший специалист 2 разряда отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокатирования на основании Решения от 23 декабря 2010 г. по делу №06-11/101-10 о признании ненадлежащей рекламы «305-180», размещенной В. (рекламодатель) в печатном издании «Реклама» №42(926) от 23.10.2010 г. (издатель – ЗАО «Издатель»), поскольку указанная реклама нарушает требования ч.7 ст.5 и п.1 ст.7 Федерального закона от 13.03.2006 г. №38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33 частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

аккрытому акционерному обществу «Издатель» (юридический адрес: ул. Герцена, 72, г. Томск, 634061, ИНН 7021048101, КПП 702101001, ОГРН 1027000874548)со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы с использованием номера телефона 305-180 с нарушением п.1 ст.7 Федерального закона от 13.03.2006 г. №38-ФЗ «О рекламе»,

заккрытому акционерному обществу «Издатель» представить в Томское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в десятидневный срок с момента

получения предписания.

В случае неисполнения в установленный срок предписания антимонопольного органа Томское УФАС России 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 до пятисот тысяч рублей.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

23 декабря 2010 г.

г. Томск

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

председатель Комиссии В.И. Шевченко, руководитель управления,

члены Комиссии: Е.П. Фоминых, начальник отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокати́рования; Е.В. Чуклина, старший специалист 2 разряда отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокати́рования на основании Решения от 23 декабря 2010 г. по делу №06-11/101-10 о признании ненадлежащей рекламы «305-180», размещенной В. (рекламодатель) в печатном издании «Реклама» №42(926) от 23.10.2010 г. (издатель – ЗАО «Издатель»), поскольку указанная реклама нарушает требования ч.7 ст.5 и п.1 ст.7 Федерального закона от 13.03.2006 г. №38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33 частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

3. (<...>)со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы с использованием номера телефона 305-180, направленной на привлечение внимания к услугам проституток, с нарушением ч.7 ст.5, п.1 ст.7 Федерального закона от 13.03.2006 г. №38-ФЗ «О рекламе».

представить в Томское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в десятидневный срок с момента получения предписания.

В случае неисполнения в установленный срок предписания антимонопольного органа Томское УФАС России 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 до пятисот тысяч рублей.

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