

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 31

о назначении административного наказания по делу № 027/04/14.3-1531/2023

об административном правонарушении

30 октября 2023 года
Хабаровск

г.

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 18 октября 2023 года и изучив материалы дела № 027/04/14.3-1531/2023, возбужденного в отношении ООО «НЮД» (ИНН 2722136438 680038 г. Хабаровск, ул. Серышева, д. 22, помещ. 0 (17-44, 53-56) в связи с распространением ненадлежащей рекламы с нарушением требований пункта 1 части 3, части 6, части 10.1 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

в отсутствие законного представителя ООО «НЮД», надлежащим образом извещенного о дате, месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении контрольного (надзорного) мероприятия Хабаровским УФАС России 07 сентября 2023 года установлено размещение рекламы: *«Лучший стриптиз-бар Хабаровска. Серышева, 22. 69. 8-999-793-69-69. 69GENTLEMENS_CLUB. 69GENTLEMENSCLUB.RU»*, сопровождаемой образами девушек в нижнем белье, размещенной на бортах грузового автомобиля (гос. регистрационный номер М799 КС27), припаркованного на четной стороне по ул. Павла Морозова в г. Хабаровске (напротив спортивного комплекса «Арена Ерофей»).

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «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.

Частью 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» предусмотрено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункту 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара, при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые законодательством к рекламе, в частности о включении в рекламу обязательных сведений или условий оказания услуг.

В пункте 29 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации № 58 от 08.10.2012 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указано, что информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами (пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе).

В рассматриваемой рекламе в качестве характеристики объекта рекламирования используется утверждение «лучший» без указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и

которое имеет объективное подтверждение, что является нарушением пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 5 ФЗ «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.

Хабаровским УФАС России организовано проведение заседания Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Управлении Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю (далее – Экспертный совет), которое состоялось 15 сентября 2023 года.

В заседании Экспертного совета приняли участие 23 члена из 27.

На повестку заседания Экспертного совета поставлены вопросы:

- Содержит ли реклама непристойные образы?
- Содержит ли реклама оскорбительные образы?

По итогам заседания Экспертного совета решено (большинством голосом), что в рекламе «Лучший стриптиз-бар Хабаровска. Серышева, 22. 69. 8-999-793-69-69. 69GENTLEMENS_CLUB. 69GENTLEMENSCLUB.RU», сопровождаемой образами девушек в нижнем белье, присутствуют признаки нарушения части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе», то есть данная реклама содержит непристойные образы (18 голосов из 23).

Кроме того, указанная выше реклама 07 сентября 2023 года (исх. № ТТ/9184/23) Хабаровским УФАС России направлена в адрес Саморегулируемой организации Ассоциации маркетинговой индустрии «Рекламный совет» в г. Санкт Петербург (далее – СРО АМИ «Рекламный совет») с целью проведения последней экспертизы рекламы и для оценки ее содержания на использование в ней непристойных и (или) оскорбительных образов.

По итогам экспертизы и оценки данной рекламы, проведенной членами комитета по рассмотрению жалоб потребителей и обращений государственных органов и общественных объединений Общественного совета по рекламе Санкт-Петербурга и правового комитета СРО АМИ «Рекламный совет» (вх. № 15123-ЭП/23 от 25.09.2023), эксперты большинством голосов (71,4%) пришли к выводу о наличии в рекламе стриптиз-бара «69GENTLEMENSCLUB» нарушений положений пункта 1 части 3, части 6, части 10.1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» (71,4% голосов экспертов), нарушений норм, изложенных в Российском Кодексе практики рекламы и маркетинговых коммуникаций (2012 год) и в Кодексе рекламы и маркетинговых коммуникаций МТП (85,7% голосов экспертов).

Эксперты мотивировали свою позицию следующим образом.

«Согласно общепризнанному определению, стриптиз — эротический танец, то есть танец, целью которого является стимулирование эротических или сексуальных мыслей или действий у зрителей, в ходе которого исполнитель постепенно раздевается (см. статьи Википедии «Стриптиз» и «Эротический танец»).

Законодательство Российской Федерации, в том числе Федеральный закон от 29.12.2010 № 436-ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию», – вопреки мнению ряда исследователей – не запрещает и не ограничивает распространение продукции, эксплуатирующей интерес к сексу. Таким образом, сама по себе реклама стриптиз-бара является законной.

При этом реклама организации, организующей зрелищные мероприятия, в соответствии с частью 10.1 статьи 5 в совокупности с частью 4 статьи 2 ФЗ «О рекламе» должна содержать указание категории данной информационной продукции. Рассматриваемая реклама такого указания не содержит.

Отсутствие изображения человеческого лица, тем более при привлечении внимания к женской груди и ягодицам, является одним из признаков оскорбительности человеческого образа. Таким образом, спорная реклама нарушает требования части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 1 части

3, части 6, части 10.1 статьи 5 Закона несет рекламодаделец – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Установлено, что рекламодателем вышеуказанной рекламы, является ООО «НЮД» (ИНН 2722136438 680038 г. Хабаровск, ул. Серышева, д. 22, помещ. 0 (17-44, 53-56).

На основании части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) нарушение рекламодателем, рекламораспространителем законодательства о рекламе (ненадлежащая реклама) влечет наложение административного штрафа.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с частью 3.5 статьи 4.1, статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде предупреждения назначается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

Административное правонарушение, совершенное ООО «НЮД» не входит в перечень административных правонарушений, указанных в части 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

ООО «НЮД» относится к категории микро предприятие в соответствии со сведениями из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства.

Ранее ООО «НЮД» по статье 14.3 КоАП РФ к ответственности не привлекалось.

Кроме того, в совершенном ООО «НЮД» правонарушении отсутствует причинение вреда или угроза причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угроза чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также отсутствует имущественный ущерб.

Учитывая наличие совокупности изложенных выше обстоятельств, руководствуясь частями 1, 2 статьи 3.5, частью 1 статьи 4.1.1, статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать ООО «НЮД» виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Руководитель управления