

## РЕШЕНИЕ

по делу № 049/05/5-394/2021

Резолютивная часть оглашена 17.02.2022.

Решение изготовлено в полном объеме 28.02.2022.

г.

Магадан

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

Председатель Комиссии

– руководитель управления;

Члены Комиссии:

ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного законодательства;

– ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного законодательства;

в присутствии представителя ООО «Победа» Г. А.В. (доверенность от 29.05.2021), участвующего в дистанционном режиме,

рассмотрев дело № 049/05/5-394/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту наличия в действиях ООО «Победа» признаков нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) в связи с использованием в рекламе бранных слов, непристойных и оскорбительных образов,

УСТАНОВИЛА:

На рекламных конструкциях, расположенных на улицах г. Магадана, в ноябре-декабре 2021 года распространялась реклама приложения для водителей (заказ авто) «АвтоЛига» с использованием бранных слов, непристойных образов и выражений, а именно с изображением полуобнаженных женщин в мультипликационном стиле и фразами «Водитель! Я дам тебе до 300р», «Водитель! Увези и я дам тебе до 300р!», «НЕ Хочешь ЗВОНИТЬ СКАЧАЙ И УЕЗЖАЙ!».

Как установлено Магаданским УФАС России, на перекрестке улиц Транспортной и Речной г. Магадана (ул. Траспортная,2) расположена рекламная конструкция с рекламным баннером, который представляет собой прямоугольник с желтым фоном. В верхней части щита имеется надпись крупными буквами: «АвтоЛига», под ней - надпись мелкими буквами: «Приложение для водителей». В правой части щита имеется изображение женщины с обнаженной нижней частью тела. Вместо одежды на нижней части тела изображен автомобильный руль. В левой части щита имеется надпись: «Водитель! Я дам тебе до 300 р». В нижнем левом углу имеется надпись «Скачай» и указание на ссылку.

На участке местности, расположенном на перекрестке улиц Портовой и Транспортной, (ул. Портовая, 16/2), установлен рекламный щит в виде прямоугольника желтого цвета, в верхней части которого имеется надпись крупными буквами: «АвтоЛига», под ней - «Приложение для водителей». В правой части щита имеется изображение женщины с широко расставленными ногами, оголенным бедром. Грудь женщины увеличенных размеров, полуобнажена. Также на щите имеется надпись: «Водитель! Увези и я дам тебе до 300р». В левой нижней части щита имеется надпись: «Скачай» и указание на ссылку.

Рекламный баннер, располагавшийся на участке местности около д.39/2 по ул. Пролетарской, представляет собой прямоугольник с изображением осла в мультипликационном стиле, на баннере имеется текст «АвтоЛига приложение заказа авто. В нижней части баннера имеется надпись «НЕ Хочешь ЗВОНИТЬ СКАЧАЙ И УЕЗЖАЙ!» Над буквой «Х» в указанной фразе имеется диакритический знак-кратка.

Пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе установлено, что реклама - это 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.

Пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе установлено, что 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.

Данная информация полностью подпадает под понятие рекламы, так как имеет все признаки вышеуказанных понятий.

02.12.2021 Магаданским УФАС России в адрес ООО «Ф.» направлен запрос о предоставлении информации.

14.12.2021 в адрес Магаданского УФАС России поступила информация ООО «Ф.», согласно которой Общество является исключительно производственной компанией, услуг по размещению рекламы Общество не оказывает. Заказчиком рассматриваемых рекламных баннеров является ООО «Победа» (бренд Автолига), ИНН .., юридический адрес: г . ООО «Победа» осуществило у ООО « Ф.» заказ печати и монтажа указанных баннеров. Размещение на рекламных конструкциях г. Магадана осуществил ИП С. Н.В. К письменным пояснениям приложены макеты рассматриваемых баннеров, а также счет на оплату.

Согласно счету на оплату № 417 от 27.10.2021, ООО «Победа» произвело оплату изготовления и монтажа баннеров в количестве 4 штук ООО «Ф.».

14.12.2021 Магаданским УФАС России в адрес ИП С. Н.В. направлен запрос о предоставлении информации.

20.12.2021 в адрес теруправления поступил ответ ООО «Ф.» с приложенными договорами и счетами на оплату.

Согласно договору № 33 от 18.10.2021 ИП С. Н.В. (Исполнитель) обязуется оказать ООО «Победа» (Заказчик) услуги по размещению, демонстрации и освещению рекламно-информационных материалов заказчика на рекламных конструкциях (п.1.1).

Согласно приложения № 2 к договору № 33 от 01.11.2021 Исполнитель обязуется оказать услуги по размещению, демонстрации и освещению рекламно-информационных материалов заказчика в г. Магадане, в том числе по ул. Портовой, 16/2, ул. Транспортной, 2, ул. Пролетарской, 39/2 в ноябре 2021 года.

В силу 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.

Вопрос отнесения изображений, слов и иных образов к оскорбительным носит субъективно-оценочный характер, который основан на восприятии данной информации каждым индивидуумом в отдельности. При этом очевидно, что восприятие одной и той же информации разными людьми может отличаться в зависимости от личностных характеристик субъекта (возраста, образования, воспитания, семейных устоев, места проживания и прочее).

Согласно письму ФАС России от 12.04.2019 № АК/29989/19 в целях всесторонней и полной оценки рекламы на предмет наличия или отсутствия признаков нарушения рекламного законодательства, особенно в случаях, когда анализ рекламы связан с выявлением субъективно-оценочных характеристик, территориальные органы ФАС России вправе вынести указанную рекламу на рассмотрение Экспертного совета по рекламе.

24.12.2021 Магаданским УФАС России проведено заседание Экспертного совета по рекламе. Спорная реклама была представлена на обозрение членам Экспертного совета, согласно Протоколу № 1 эксперты большинством голосов посчитали, что данная реклама (на трех указанных баннерах) содержит непристойные образы и выражения и эксплуатирует сексуальный интерес.

Следовательно, данная реклама не соответствует требованиям, установленным частью 6 статьи 5 Закона о рекламе и, в силу пункта 4 статьи 3 названного Закона, является ненадлежащей рекламой.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 6 статьи 5 данного Закона, несет рекламодатель.

Пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе установлено, что рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы.

Согласно информации, представленной ООО «Ф.», заказчиком указанной рекламы

является ООО «Победа» (ИНН . юридический адрес: .).

Таким образом, реклама вышеуказанного содержания распространена с признаками нарушения ч. 6 ст. 5 Федерального закона «О рекламе», поскольку в рекламе содержатся непристойные образы и бранные слова.

Таким образом, рекламодателем рекламы приложения для заказа авто «АвтоЛига» с изображением полуобнаженных женщин с надписями «Водитель! Увези и я дома тебе до 300р», «Водитель! Я дома тебе 300р», размещенных на рекламных щитах у перекрестков ул. Портовой и Транспортной (ул. Транспортная,2), Транспортной и Речной г. Магадана (ул. Транспортная,2), а также с надписью «Не Хочешь звонить, скачай и уезжай» по ул. Пролетарской, 39/2 является ООО «Победа».

В рассматриваемом случае распространенная информация по своему содержанию привлекает внимание неопределенного круга лиц к деятельности ООО «Победа» по предоставлению услуг заказа авто, формирует и поддерживает интерес к деятельности продавца данного вида услуги, тем самым способствуя продвижению такой деятельности на рынке, что по всем признакам соответствует понятию рекламы.

Согласно п. 4 ст. 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Таким образом, рекламная информация содержит признаки нарушения требования ч. 6 ст. 5 Закона «О рекламе».

Ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе определено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных ст. 5 Закона о рекламе.

Учитывая изложенное, Определением № 290 от 29.12.2021 в отношении ООО «Победа» возбуждено дело о нарушении законодательства о рекламе № 049/05/5-394/2021.

Указанным Определением у ООО «Победа» и ИП С. Н.В. запрошены сведения и информация, необходимые для правильного и всестороннего рассмотрения дела.

11.01.2022 в адрес Магаданского УФАС России поступили пояснения ООО «Победа», согласно которым Обществом в целях стимулирования интереса к использованию потенциальными потребителями мобильного приложения «АвтоЛига» разработан проект рекламного баннера с содержащимися на них фразами «Водитель! Увези и я дам тебе до 300р», «Не Хочешь звонить, скачай и уезжай», а также анимационными изображениями людей и мультипликационных героев. По мнению Общества, указанные фразы и изображения не содержат ни бранных слов, ни непристойных либо оскорбительных образов, не рекламируют товары ограниченного пользования 18+, не содержат лексической двусмысленности, а учитывая сам объект рекламирования (мобильное приложение для заказ авто), указывают лишь на возможность получения пользователями продукта дополнительных преференций в виде скидки 300 рублей и удобство его использования. Печать и монтаж рекламных баннеров осуществлялось силами и средствами ООО «Ф ». В настоящее время ООО «Победа» осуществлен демонтаж указанных рекламных щитов.

К пояснениям ООО «Победа» приложены копии макетов баннеров с изображением полуобнаженной женщины в мультипликационном стиле и надписью «Водитель! Увези и я дам тебе до 300р!», а также «Не Хочешь звонить, скачай и уезжай».

Согласно договору № 13 от 14.10.2021, заключенного между ООО «Победа» (Заказчик) и ООО «Ф.» (Исполнитель) Заказчик обязуется:

п.3.2.1. Утвердить макет, корректировки макетов, в течение 3 рабочих дней со дня получения их от Исполнителя, либо в то же срок предоставить Исполнителю мотивированный отказ.

п.3.2.2. Оплатить работу исполнителя в размере, порядке и на условиях, которые предусмотрены настоящим договором.

27.01.2022 в ходе заседания Комиссии представитель ООО «Победа» поддержал позицию Общества, указанную в ранее направленных пояснениях. Вместе с тем представитель ООО «Победа» пояснил, что не возражает против выводов Экспертного совета по рекламе Магаданского УФАС России.

Определением № 18 от 27.01.2022 срок рассмотрения дела продлен до 28.02.2022. Указанным определением у ООО «Победа» запрошены документы и информация, имеющие значение для правильного и всестороннего рассмотрения дела.

11.01.2022 в адрес Магаданского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Победа», согласно которым информационный ресурс «АвтоЛига» - собирательный термин, включающий в себя веб-сайт [www.avtoliga.taxi](http://www.avtoliga.taxi) и мобильные приложения, компиляцию которых и продвижение на рынке осуществляется ООО «Победа» от своего имени без заключения каких-либо гражданско-правовых договоров с третьими лицами. Спорные рекламные баннеры до их демонтажа располагались на рекламных конструкциях по адресам: ул. Портовая,16/2, ул. Транспортная,2, ул. Пролетарская,39/2.

Согласно договору № 33 от 18.10.2021, заключенному между ООО «Победа» (Заказчик) и ИП С. Н.В. (Исполнитель), Исполнитель обязуется оказать услуги по размещению, демонстрации и освещению РИМ на рекламных конструкциях (п.1.1.). Согласно приложению № 2 к указанному договору Исполнитель обязуется оказать услуги по размещению, демонстрации и освещению рекламно-информационных материалов Заказчика, в том числе по следующим адресам: ул. Портовая,16/2, ул. Транспортная,2 и ул. Пролетарская.39/2.

Комиссия отмечает, что в рассматриваемой рекламе использованы женские образы как в полуобнаженном виде, так и без нижнего белья, с подчеркнутым сексуальным образом. На первый взгляд объект рекламирования (приложение для заказа авто) даже не очевиден. Внимание потребителей сознательно смещается в сторону образа женщин с акцентом на полуобнаженную грудь, отсутствие нижнего белья и выделенные фразы. Использованный образ и выделенный текст «Я дам тебе 300р!» намеренно провокационны.

На рекламных баннерах с изображением женщины, где отсутствие нижнего белья в нижней части тела прикрыто рулем, а также женщины с полуобнаженной грудью и бедрами хорошо понимается сексуальная наполненность смысла рекламы, а текст «я дам тебе» является обещанием сексуального контакта. Данные

изображения в совокупности с указанными фразами свидетельствует об использовании непристойных образов и выражений. На баннере с текстом «Не Хочешь звонить-скачай и уезжай» в слове «Хочешь» сделан легко угадываемый акцент на букву «Х», то есть намек на нецензурную, обценную лексику.

В рассматриваемой ситуации потребителями рекламы, расположенной в общественных местах, является не только целевая аудитория, на привлечение внимания которой данная реклама направлена, но и иные категории граждан, в том числе несовершеннолетние. Демонстрация таких образов выражений в общественных местах для широкого публичного обозрения противоречит общепринятой модели поведения.

Кроме того, способ распространения рассматриваемой рекламы ограничивает потенциального потребителя рекламы в возможности ее игнорировать в силу распространения рекламы в публичных местах, доступных для неограниченного круга лиц, а также размера рекламных баннеров (3 на 6 метров)

В письме ФАС России от 29.04.2013 № АД/17355/13 «О порядке применения части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе» указано:

-к бранным словам относятся нецензурные слова, а также к таким словам, по мнению специалистов ФАС России, могут быть отнесены слова и выражения, которые используются в качестве ругательств или оскорбления;

-к непристойным образам, сравнениям, выражениям могут быть отнесены такие слова и изображения, которые нарушают общепринятые нормы и принципы поведения в обществе с точки зрения морали и нравственности;

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

Таким образом, данное положение Федерального закона «О рекламе» запрещает использовать в рекламе бранные слова, непристойные образы, сравнения, выражения, оскорбительные образы, сравнения, выражения.

Магаданским УФАС России установлено, что распространенная информация по своему содержанию привлекает внимание неопределенного круга лиц к объекту рекламирования - услугам, продвигаемым ООО «Победа», а именно мобильному приложению для заказа авто, формирует и поддерживает интерес к деятельности Общества, тем самым способствуя продвижению такой деятельности на рынке, что по всем признакам соответствует понятию рекламы.

Собранными материалами и пояснениями подтверждается, что ООО «Победа» является рекламодателем, так как именно данным Обществом определен объект рекламирования - мобильное приложение для заказа авто «АвтоЛига».

Поскольку в настоящее время рассматриваемые рекламные баннеры демонтированы ООО «Победа», Комиссия приходит к выводу о нецелесообразности выдачи предписания.

Согласно п. 4 ст. 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В силу части 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламоделателями и рекламодателями рекламного законодательства влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу ООО «Победа», распространявшуюся в ноябре-декабре 2021 года на рекламных конструкциях в г. Магадане, а именно: на перекрестке улиц Транспортной и Речной г. Магадана (ул. Транспортная, 2), перекрестке улиц Портовой и Транспортной, (ул. Портовая, 16/2), около д. 39/2 по ул. Пролетарской, с использованием бранных слов, непристойных образов и выражений, а именно с изображением полубогаженных женщин в мультипликационном стиле в совокупности с фразами «Водитель! Я дам тебе до 300 р», «Водитель! Увези и я дам тебе до 300р», а также «Не Хочешь звонить - скачай и уезжай» ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. В связи с тем, что нарушение, допущенное ООО «Победа», устранено, предписание о прекращении распространения ненадлежащей рекламы, указанной в пункте 1, не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Магаданского 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, в течение трех месяцев.

Председатель комиссии:

Члены комиссии: