

Заказным письмом с уведомлением

Заявитель:

<...>

Ответчик:

**ООО «Американская
Медицинская Клиника»**

ИНН 7743931676

наб. Реки Мойки, д. 78, лит. А,

Санкт-Петербург, 190000

info@amclinic.ru

Заинтересованное лицо:

ООО «Фитнес-Девяткино»

ИНН 4703106150

ул. Главная, д. 60,

д. Новое Девяткино,

Ленинградская обл., 188662

info@fitnesshouse.ru

102799 от 09.12.2019

РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении рекламного законодательства № 047/05/5-1/2019

Резолютивная часть решения оглашена: 03.12.2019
г. Санкт-Петербург

Решение изготовлено в полном объеме: 09.12.2019

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области (далее – Комиссия) на основании Определения председателя комиссии по рассмотрению дел о нарушении законодательства о рекламе от 14.11.2019 № О/04/22 в составе:

<...>

- в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО «Американская Медицинская Клиника» адвоката <...>, действующего на основании доверенности б/н от 26.11.2019, ордера № 55 от 03.12.2019;

- в отсутствии представителей заявителя, уведомлены надлежащим образом о месте и времени рассмотрения;

- в отсутствии представителей заинтересованного лица ООО «Фитнес-Девяткино», уведомлены надлежащим образом о месте и времени рассмотрения;

рассмотрев дело № 047/05/5-1/2019 по признакам нарушения части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»

(далее - Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области поступило обращение <...>(вх. № 10273 от 18.10.2019, далее – Заявитель) о признаках нарушения Закона о рекламе, в отношении ООО «Американская Медицинская Клиника» (ИНН 7743931676 наб. Реки Мойки, д. 78, лит. А, Санкт-Петербург 190000, далее - Ответчик).

Из обращения следует, что плакат с рекламой услуг по увеличению груди, предоставляемых ООО «Американская Медицинская Клиника» которая в свою очередь, размещена в спортивном клубе ООО «Фитнес-Девяткино» по адресу: ул. Шувалова, д. 11, г. Мурино Ленинградская область, бренд «Fitness House», содержащая изображение женщины и следующий текст: «Если не можешь купить девушке грудь, то надо брать уже с грудью. Бесплатная консультация в подарок для посетителей Fitness House», указывает на физические недостатки, является оскорбительной и унижающей женщин, что в свою очередь, нарушает часть 6 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 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.

Спорная реклама ООО «Американская Медицинская Клиника» была подвергнута экспертизе, Саморегулируемая организация ассоциации маркетинговой индустрии «Рекламный Совет», в своем заключении (вх № 11066 от 11.11.2019) указала на наличие нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и Кодекса рекламы и маркетинговых коммуникаций Международной торговой палаты (МТП).

Эксперты мотивировали свою позицию следующими выводами:

1. Нарушены нормы, содержащиеся в части 6 статьи 5 Закона с рекламе, т.к. связь используемого в данной рекламе слогана с объектом рекламирования реализуется через грубые сексистские стереотипы, и он может быть воспринят потребителем как выражение оскорбительное в отношении пола человека, унижая женщин через придание лицам женского пола значения вещи, предмета, который можно «взять» или «не взять» или усовершенствовать по желанию.

Ключевой проблемой является наличие в рассматриваемом материале не просто обидного, а именно оскорбительного содержания. Для последнего характерно а) наличие намерения автора и б) неприличная форма высказывания. Намерение автора приравнять девушку к товару не вызывает сомнений и явствует из построения фразы. Унижение женщин, не соответствующий характеристике «девушка с грудью», также осуществляется намеренно (можно говорить о косвенном умысле), поскольку в рекламе прямо предполагается существование таких женщин и необходимость их изменения. При этом намерение унижить адресата не столь очевидно, хотя по обстоятельствам дела коммуникант обязан был предвидеть такой эффект, т.е. это действие можно квалифицировать как действие по неосторожности. Согласно ортологическому (нормативному) подходу рассматриваемое высказывание вполне прилично - ни одно из использованных слов не помечено в словарях как «неприличное». Однако учитывая ситуацию высказывания (публичное от имени медицинского учреждения), можно говорить, что это высказывание является недопустимым, не соответствующим правилам приличия.

2. В данной рекламе посредством определенных фразеологических оборотов - «купить грудь», «брать с грудью» - происходит уравнивание человека и частей его тела с товаром. Большинство людей воспринимают такое уравнивание как унижающее их достоинство недопустимую «объективацию». Одновременно лицо, к которому обращено высказывание, представляется исключительно как покупатель, у него отрицается способность относиться к другому человеку как человеку. Таким образом, также унижается и его человеческое достоинство. Кроме того, высказывание «Если не можешь купить девушке грудь, то надо брать уже с грудью» создает впечатление об ограниченности возможностей по выстраиванию межличностных отношений для женщин, в силу разных обстоятельств не соответствующих характеристике «девушка с грудью» (девочки).

женщины, потерявшие грудь в результате операции, и т.п.).

Управлением федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области было получено ходатайство от Ответчика (вх № 11737 от 26.11.2019), в котором Ответчик просит:

1. Производство по делу об административном правонарушении № 047/05/5-1/2019, возбужденное в отношении ООО «Американская Медицинская Клиника» по факту нарушения ч. 6 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», прекратить в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения и ограничиться устным замечанием.
2. Приобщить к материалам дела:
 - макет рекламного плаката, размещенного в помещениях спортивного клуба «Fitness House» по адресу ул. Шувалова, д. 11, г. Мурино, Ленинградская области являющегося предметом рассмотрения административного дела;
 - копию договора на распространение в помещении спортивного клуба «Fitness House» указанного рекламного плаката;
 - письменное обращение от <...> от 08.10.2019 года, поступившее с электронного адреса <...> на электронный адрес ООО «АМК»;
 - ответ из ООО «АМК» в адрес <...> на электронный Vivalorik@mail.ru;
 - копию письма из СРО «Ассоциация маркетинговой индустрии «Рекламный совет»;
 - копию письма из ООО «АМК» в адрес спортивного клуба «Fitness House» на электронный адрес reklama@fhclub.ru;
 - копию письма из ООО «АМК» в адрес СРО «Ассоциация маркетинговой индустрии «Рекламный совет» на электронный адрес info@sovetreclama.ru;
 - копию письма из ООО «Фитнес центр СПб» ИСЗ. № 24-10/19 от 24.10.2019 г.;
 - сведения из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства в отношении ООО «АМК».

Рассмотрев ходатайство Ответчика (вх. № 11737 от 26.11.2019) Комиссия решила:

- по первому пункту отказать в связи с тем, что дел об

административном правонарушении в отношении ООО «Американская Медицинская Клиника» или должностных лиц ООО «Американская Медицинская Клиника» Ленинградским УФАС России за нарушения положений Закона о рекламе не возбуждалось;

- по второму пункту удовлетворить, приобщить к материалам дела № 047/05/5-1/2019 о нарушении рекламного законодательства представленные ООО «Американская Медицинская Клиника» материалы и сведения.

В ходе рассмотрения материалов дела № 047/05/5-1/2019 о нарушении рекламного законодательства Комиссией установлено, что между ООО «Американская Медицинская Клиника» (Рекламодатель) и ООО «Фитнес центр СПб» (ИНН 7814542887, Рекламораспространитель) заключен договор об оказании рекламных услуг R-P-140 от 01.06.2019 (далее - Договор), согласно которому ООО «Фитнес центр СПб» взял на себя обязательство по размещению рекламной продукции для Ответчика в спортивных клубах «Fitness House».

На основании пункта 1.1 Договора Рекламораспространитель обязуется оказать рекламные услуги, а Рекламодатель обязуется оплатить их в порядке предусмотренном настоящим договором.

Под рекламными услугами, согласно Договору, подразумеваются услуги по обеспечению распространения рекламы путем размещения рекламных материалов на определенной рекламной конструкции (или без такового) в (на) определенном рекламном месте в течение определенного срока.

В соответствии с пунктом 2.1.2 Договора Рекламодатель обязан согласовать содержание рекламы посредством согласования оригинал-макета на предмет соответствия требованиям Закона с рекламе и отсутствия в ней сведений, которые могли бы повредить имиджу Рекламораспространителя до начала срока размещения указанного в Спецификации на рекламные услуги.

Согласно пункту 5.7 Договора ответственность за содержание рекламы и ее соответствие действующему законодательству несет Рекламодатель.

В силу пункта 5.10 Договора Рекламодатель несет полную

ответственность за недостоверную и недобросовестную рекламную информацию, предоставленную Рекламодателем.

Согласно информации, поступившей Ответчику от ООО «Фитнес Центр Спб» (исх. № 24-10/19 от 24.10.2019), макет спорной рекламы был согласован сотрудником ООО «Американская Медицинская Клиника» - Выступцом Борисом Владимировичем.

Ответчик данного факта не признает, ссылаясь на отсутствие документального подтверждения о согласовании макета рекламы до начала срока размещения, что в свою очередь, нарушает пункт 2.1.2 Договора.

Более того, указывает на то, что оригинал-макет был изготовлен ООО «Фитнес Центр Спб» без участия Ответчика.

В свою очередь, согласно Договору ООО «Фитнес Центр Спб» является только рекламодателем, а обязанность согласовать оригинал-макет лежит на Рекламодателе (ООО «Американская Медицинская Клиника»).

Обратного ООО «Американская Медицинская Клиника» не доказано договора на изготовление спорной рекламы не представлено.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе, Рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных ч. 6 ст. 5 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение ч. 6 ст. 5 Закона о рекламе может лечь на рекламопроизводителя только в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине (ч. 8 ст. 38 Закона о рекламе).

На основании изложенного и в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе, в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Ленинградского УФАС,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу, содержащую изображение женщины и текст «Если ты не можешь купить девушке грудь, то надо брать уже с грудью Бесплатная консультация в подарок для посетителей Fitness House» ненадлежащей.

2. Признать ООО «Американская Медицинская Клиника» (ИНН 7743931676 наб. Реки Мойки, д. 78, лит. А, Санкт-Петербург, 190000) нарушившей требования части 6 статьи 5 Закона о рекламе.

3. Предписание не выдавать, в связи с устранением нарушения.

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

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>