

...

...

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 063/05/5-210/2023

15 июня 2023 г.
г. Самара

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

Председатель Комиссии –

Члены Комиссии –,

.....

рассмотрев дело № 063/05/5-210/2023, возбужденное в отношении ООО «Лас Вегас» по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно п. 4 ч. 5, ч. 6 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» от

13.03.2006г № 38-ФЗ (далее – ФЗ «О рекламе»),

В отсуствии представителя:

заявителя - ... (maltacat@yandex.ru), лицо было уведомлено посредством электронной почты.

В присутствии представителя:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «ЛАС ВЕГАС» (...), ... по доверенности от 05.12.2022, лицо было уведомлено надлежащим образом, что подтверждается отчетом об отслеживании почтового направления с почтовым идентификатором 80080984353961 с пометкой «вручение адресату почтальоном 11.05.2023», реестром внутренних почтовых отправлений № 173 от 10.05.2023, чеком 10.05.2023;

заинтересованного лица —————

эксперта —————

переводчика —————

УСТАНОВИЛА:

В адрес Самарского УФАС России поступило заявление ... (вх. № 96-ИП/23 от 09.01.2023) с признаками нарушения законодательства РФ о рекламе.

Как следует из заявления, в лифте жилого дома по адресу: ул. Антоново-Овсеенко, д. 83 расположена информация: «СТРИПТИЗ КЛУБ 18+ весь январь бесплатный вход и подарок каждому гостю Erotic Show Bar Las Vegas & Cabaret г. Самара, Московское Шоссе, 4В, 990-11-90 ЕЖЕДНЕВНО С 20.00-6.00», «Men's club яркие вечеринки, горячие шоу, изысканая кухня, караоке Erotic Show Bar Las Vegas & Cabaret покажи фото этой рекламы и заходи БЕСПЛАТНО г. Самара, Московское Шоссе, 4В, 990-11-90 ЕЖЕДНЕВНО С 20.00-6.00» с изображением 8 полуголых девушек.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «О рекламе» 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 поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно статьи 3 ФЗ «О рекламе» 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рассматриваемая информация содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц, имеет объект рекламирования в виде средства индивидуализации лица «Erotic Show. Bar Las Vegas & Cabaret», поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно части 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.

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.

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).

Непристойным в рекламах является совокупность слова «Стриптиз» и полуобнаженных девушек, а также сексуальный подтекст, поскольку такое содержание рекламы нарушает такие нормы этики, как благопристойность, нравственность, целомудрие, ассоциируется с интимными желаниями и товарами интимного характера, что позиционирует поведение, противоречащие общепринятым нормам морали и нравственности.

Согласно пункту 4 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в рекламе не допускается использование образов медицинских и фармацевтических работников, за исключением такого использования в рекламе медицинских

услуг, средств личной гигиены, в рекламе, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники, в рекламе, распространяемой в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, в рекламе, размещенной в печатных изданиях, предназначенных для медицинских и фармацевтических работников.

Спорная реклама не является рекламой медицинских услуг.

При этом, в рассматриваемых рекламах используется образ медицинского работника.

Таким образом, рассматриваемых рекламах содержится признаки нарушения части 6, пункта 4 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 5 ФЗ «О рекламе».

Согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В рамках рассмотрения заявления Самарским УФАС России был сделан запрос в ООО «ЛИФТРЕГИОН» (исх. № 545/8 от 26.01.2023).

В своем ответе ООО «ЛИФТРЕГИОН» (вх. № 1095-ЭП/23 от 03.02.2023) указало, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «ЛАС ВЕГАС».

На основании п. 2 ч. 1 ст. 33, ч. 1, 2 ст. 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с п. 24-26 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Самарское УФАС России возбудило производство по делу № 063/05/5-210/2023 по признакам нарушения рекламного законодательства.

Самарское УФАС России направило запрос в адрес членов Экспертного совета по применению законодательства о рекламе и защите от недобросовестной конкуренции при Самарском УФАС России относительно рекламы стриптиз-клуба с изображением 8 полуголых девушек.

В период с 16.02.2023 г. по 19.04.2023 г. в рамках заочного заседания Экспертного совета по применению законодательства о рекламе и защите от недобросовестной конкуренции при Управлении Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Экспертный совет) на повестку было вынесено рассмотрение рекламы стриптиз-клуба с изображением 8 полуголых девушек следующего содержания: «СТРИПТИЗ КЛУБ 18+ весь январь бесплатный вход и подарок каждому гостю Erotic Show Bar Las Vegas & Cabaret г. Самара, Московское Шоссе, 4В, 990-11-90

ЕЖЕДНЕВНО С 20.00-6.00», «Men's club яркие вечеринки, горячие шоу, изысканная кухня, караоке Erotic Show Bar Las Vegas & Cabaret покажи фото этой рекламы и заходи БЕСПЛАТНОг. Самара, Московское Шоссе, 4В, 990-11-90 ЕЖЕДНЕВНО С 20.00-6.00».

На повестке были заданы вопросы: 1) считаете ли Вы, что данные рекламные образцы являются непристойными и оскорбительными в части использование образов медицинского работника, полицейского, монахини? 2) считаете ли Вы, что данные рекламные образцы нарушают этические нормы, принятые в обществе?

В голосовании приняли участие 9 членов Экспертного совета.

В соответствии с поставленными вопросами 5 членов Экспертного совета ЭС посчитали, что рассматриваемая реклама не является непристойной и оскорбительной.

Вместе с тем, 5 членов ЭС пришли к мнению, что данные рекламные образцы нарушают этические нормы, принятые в обществе.

«Использование внешних атрибутов профессиональной одежды недопустимо в такой рекламе»; «использование образов мед. работника, полицейского, монахинь, да и просто женщин, оскорбляет общечеловеческие ценности. Особенно в наше время, когда общество нуждается в консолидации»; «Да, такие образы в контексте «горячего шоу» и прочих намёков неуместны в широкодоступной, включая детей и подростков, открытой рекламе»; «Данные образы нарушают этические нормы, так как формируют в обществе ложное представление о роли женщин, подогревая низменные, развратные желания мужчин, толкая их на саморазрушение и разрушения семьи и брака»; «представленные образцы нарушают этические нормы, принятые в обществе, т.к. в российском обществе оказание подобных услуг считается аморальным. Более того, распространение данных образцов рекламы, также, как и рекламы любых товаров и услуг категории «18+» в местах возможного нахождения лиц, не достигших данного возраста, недопустимо».

По итогам голосования Экспертным советом принято решение учесть мнение Экспертного совета при рассмотрении данного дела по признакам нарушения ФЗ «О рекламе».

ООО «Лас Вегас» представило письменные пояснения, согласно которым сообщило, что между ООО «Лас Вегас» и ООО «Лифтрегион» был заключен договор № 73-РУ/22 от 22.11.2022г.

Согласно п. 1.1 договора Заказчик (ООО «ЛАС ВЕГАС») обязуется принимать и оплачивать услуги Исполнителя (ООО «ЛИФТРЕГИОН»). Согласно представленной ООО «ЛИФТРЕГИОН» в материалы дела информации: «Коммуникация по вопросу размещения рекламы на информационных

стендах ООО «ЛИФТРЕГИОН» посредством мессенджера с ..., который предоставил макеты рекламного материала». Согласно приказа №2 от 01.09.2022 трудовой договор между ООО «ЛАС ВЕГАС» и ... расторгнут 01.09.2022 года. Доверенностей на право представления интересов ООО «ЛАС ВЕГАС» на имя ..Р. Р. не выдавалось.

По этой причине, рассматриваемый макет объявления, передан в ООО «РЕГИОНЛИФТ» не от заказчика по договору №73-РУ/22 от 22.11.2022 года, а от лица постоянного клиента ООО «ЛАС ВЕГАС» Данные обстоятельства, подтверждаются также отсутствием подписанных актов приема-передачи или актов приемки оказанных услуг по договору №73- РУ/22 от 22.11.2022 года.

ООО «ЛАС ВЕГАС» оказывает техническую поддержку и формирование сцены для выступления, костюмированного шоу. Ввиду характера возможных выступлений, на рекламе и при входе в заведение постоянно определяется возраст зрителя или участника мероприятия. Ознакомившись с материалами дела №063/05/5-210/2023, сторона ООО «ЛАС ВЕГАС» просит комиссию учесть, что на фото изображен занавес слева и справа, что указывает на сценическую интерпретацию события (шоу).

Все что указано в заявлении ... носит оценочный характер. В том числе и отнесение изображения к категории эротики, как указано в обращении.

Согласно официальной позиции Государственной Думы РФ к эротическим изображениям относятся: изображение, словесное описание или демонстрация сексуальных отношений людей, интимных частей человеческого тела (частично или полностью обнаженных), имеющие целью сексуальное возбуждение и не содержащие элементы порнографии".

Законопроектом определено, что продукция эротического характера не должна содержать изображения образов несовершеннолетних, изображения госсимволов и официальных символов муниципальных образований и их образов, а также изображений детских и образовательных учреждений.

Так на рассматриваемом изображении отсутствуют обнаженные интимные части человеческого тела или находятся в пределах разумной открытости, с учетом сложившихся устоев на территории г. Самары.

Например, летнее наполнение открытыми человеческими телами набережной г. о. Самара, носит более эротический подтекст, с учетом возможности загорать в плавках «стринги» и мужчинам и женщинам.

Официального запрета на организацию стриптиз-клубов на территории г. о. Самара также не предусмотрено, однако, на организаторов возложена обязанность обеспечить присутствие на таких мероприятиях лиц, достигших возраста 18+.

Вместе с тем, на изображении присутствуют артисты костюмированного шоу. Непосредственное использование формы медицинского работника или полицейского, согласно стандартам, применяемых на территории Российской Федерации на изображении не используется. Участники опроса, увидев исследуемое изображение, на основе референтного опыта сравнили изображенных персонажей шоу с образами полицейского, монахини или медработника, полученных при просмотре сюжетов фильмов или изображений, образов, производства недружественных стран, а возможно основывают свои выводы на впечатлениях, полученных на более ранних этапах жизни.

Беспристрастное отношение к техническим деталям спорного изображения показывает нам, что образ медицинского работника на изображении не соответствует привычной форме медработника, которого можно увидеть в медицинском учреждении. Ни одного элемента формы сотрудника полиции, которые могли бы идентифицировать данного персонажа, как сотрудника полиции РФ на изображении не присутствует.

Действия персонажей, изображенных на фотографии, не имеют дискредитирующий подтекст.

Вместе с тем, аналогичные образы могут беспрепятственно использоваться в костюмированных выступлениях, спектаклях фильмах, аналогичные костюмы свободно приобретаются в магазинах.

Сторона ООО «ЛАС ВЕГАС» не имеет прямого отношения к созданию и поручению к размещению спорного изображения, однако полагает, что непристойных образов, как образов, дискредитирующих полицейского, медицинского работника не используется. Вместе с тем, стоит отметить, что нашивка флага Швейцарии на белом халате не свидетельствует об относимости образа, образу медицинского работника, а образ полицейского, который возник из образов актеров фильма «Полицейская академия» или иных зарубежных фильмов не соответствует образу блюстителя правопорядка на территории Российской Федерации.

Самарское УФАС России не соглашается с доводами ООО «Лас Вегас» по следующим основаниям.

Согласно п. 6.2 договора № 73-ру/22 от 22.11.2022 заказчик принимает на себя ответственность за соответствие предоставленных исполнителю РИМ действующему законодательству, в том числе о рекламе, об интеллектуальной собственности. Заказчик обязуется своими силами и за свой счет урегулировать любые претензии и материальные требования третьих лиц, в том числе государственных органов в отношении использования указанных РИМ, а в случае невозможности самостоятельного урегулирования спора компенсировать исполнителю все убытки, возникшие в результате предъявления таких претензий и исков, в течении 10 календарных дней с момента получения соответствующего требования исполнителя.

Таким образом, по данному договору ответственность несет юридическое лицо, заключившее договор.

По делу 063/05/5-210/2023 24 мая 2023 г. был объявлен перерыв до 31.05.2023г.

Самарским УФАС России был направлен запрос в адрес ООО «ЛИФТРЕГИОН» (исх. № 97/23/8 от 24.05.2023г.).

ООО «ЛИФТРЕГИОН» предоставило следующую информацию по запросу (вх. № 6392/23 от 29.05.2023г.): копию договора № 73-ру/22 от 22.11.2022 с условиями стоимости услуг по размещению рекламы, периоду размещения рекламы, а также иными условиями, копии актов выполненных услуг № 608 от 15.12.2022 на сумму 179 370 руб., 653 от 29.12.2022 на сумму 110 000 руб., 9 от 16.01.2023 на сумму 151 350 руб., акт сверки взаиморасчетов между ООО «ЛИФТРЕГИОН» и ООО «Лас Вегас» с долгом в пользу ООО «ЛИФТРЕГИОН» 161 350 руб.

Рассмотрев материалы дела № 063/05/5-210/2023, Комиссия Самарского УФАС России пришла к следующему выводу.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «О рекламе» 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 поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно статьи 3 ФЗ «О рекламе» 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рассматриваемая информация содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц, имеет объект рекламирования в виде средства индивидуализации лица «Erotic Show. Bar Las Vegas & Cabaret», поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно части 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.

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.

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).

Непристойным в рекламах является совокупность слова «Стриптиз» и полуобнаженных девушек, а также сексуальный подтекст, поскольку такое содержание рекламы нарушает такие нормы этики, как благопристойность, нравственность, целомудрие, ассоциируется с интимными желаниями и товарами интимного характера, что позиционирует поведение, противоречащие общепринятым нормам морали и нравственности.

Согласно пункту 4 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в рекламе не допускается использование образов медицинских и фармацевтических работников, за исключением такого использования в рекламе медицинских услуг, средств личной гигиены, в рекламе, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники, в рекламе, распространяемой в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, в рекламе, размещенной в печатных изданиях, предназначенных для медицинских и фармацевтических работников.

Спорная реклама не является рекламой медицинских услуг.

При этом, в рассматриваемых рекламах используется образ медицинского работника.

Таким образом, рассматриваемых рекламах содержится признаки нарушения части 6, пункта 4 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» следует, что за нарушение требований, установленных п. 4 ч. 5, ч. 6 ст. 5 ФЗ «О рекламе» несет ответственность рекламодатель.

ООО «Лас Вегас» является рекламодателем указанной рекламы, что подтверждается следующими обстоятельствами:

1. Обращение (вх. № 96-ИП/23 от 09.01.2023);
2. Служебная записка Самарского УФАС России от 09.03.2023г.;
3. Определение о возбуждении дела № 063/05/5-210/2023;
4. Протокол голосования Экспертного Совета;
5. Ответ ООО «ЛИФТРЕГИОН»;
6. Материалы дела № 063/05/5-210/2023.

Одной из целей ФЗ «О рекламе» является реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы (статья 1 ФЗ «О рекламе»). Закон направлен на предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Регулирование отношений, возникающих в сфере распространения рекламы, имеет своей целью обеспечение эффективного баланса интересов потребителей рекламы и заказчиков рекламы, рекламопроизводителей и рекламораспространителей.

Пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

У Самарского УФАС России отсутствуют сведения о продолжении нарушения ФЗ «О рекламе» в действиях ООО «Лас Вегас», в связи с чем Комиссия Самарского УФАС России пришла к выводу об отсутствии оснований для выдачи предписания.

На основании вышеизложенного и руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального 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 ненадлежащей рекламу ООО «Лас Вегас» следующего содержания «СТРИПТИЗ КЛУБ 18+ весь январь бесплатный вход и подарок каждому гостю Erotic Show Bar Las Vegas & Cabaret г. Самара, Московское Шоссе, 4В, 990-11-90 ЕЖЕДНЕВНО С 20.00-6.00», «Men's club яркие вечеринки, горячие шоу, изысканая кухня, караоке Erotic Show Bar Las Vegas & Cabaret покажи фото этой рекламы и заходи БЕСПЛАТНО г. Самара, Московское Шоссе, 4В, 990-11-90 ЕЖЕДНЕВНО С 20.00-6.00», с изображением 8 полуголых девушек», размещенную в лифте жилого дома по адресу: ул. Антоново-Овсеенко, д. 83, поскольку она содержит нарушение требований п. 4 ч. 5, ч. 6 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе ООО «Лас Вегас» не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Самарского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении должностного лица - директора ООО «Лас Вегас» ...

Резолютивная часть решения оглашена 31 мая 2023 г.

Решение изготовлено в полном объеме 15 июня 2023 г.

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

Председатель Комиссии

....

...

Члены Комиссии

...

...