

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Самарское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, заместитель руководителя Самарского УФАС России М.А. Шабанова, рассмотрев материалы с признаками нарушения ООО «Элком» и ООО «Ленинград» законодательства РФ о рекламе,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Самарское УФАС России) поступило 6 жалоб граждан, проживающих на территории г.о. Самара (вх.№185-гр от 09.03.2017г, вх.№189-гр от 10.03.2017г., вх.№198-гр от 04.03.2017г., вх.№225-гр от 22.03.2017г., вх.№226-гр от 22.03.2017г., вх.№229-гр от 22.03.2017г.), жалобы граждан, перенаправленные Общественной палатой Самарской области (вх.№1453 от 09.03.2017г), Комитетом по промышленности, предпринимательству и торговле Самарской Губернской Думы (вх.№193-гр от 14.03.2017г.), Прокуратурой Октябрьского района г.Самары (вх.№250-гр от 24.03.2017г.), а также обращение ГКУ Самарской области «Центр размещения рекламы» (вх.№1565 от 14.03.2017г.) в которых сообщалось, что на территории г.о. Самара по адресам: пересечение ул. Первомайская и пр. Ленина, ул. Советская Армия около д.167, пересечение Московского шоссе и ул. Советская Армия (остановка Телецентр) напротив Храма в честь собора Самарских Святых, Московское шоссе, литД, к28А размещаются рекламные баннеры компании «Элвес» следующего содержания: «Элвес. От жары избавит*, за 3000р кондиционер ПОСТАВИТ! (изображение кондиционера) и если ты в теме, помни: С ЭЛВЕС СЕКС КОМФОРТНЕЕ! далее следует изображение обнаженных тел мужчины и женщины, где мужчина лежит на женщине прикрывая ладонью обнаженную грудь женщины», содержащие признаки нарушения законодательства о рекламе, а именно, части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

К жалобам приложены фотографии, подтверждающие факт размещения и распространения рекламных конструкций по адресам в г.Самара: пересечение ул. Первомайская и пр. Ленина, ул. Советская Армия около д.167, пересечение Московского шоссе и ул. Советская Армия (остановка Телецентр) напротив Храма в честь собора Самарских Святых, Московское шоссе, литД, к28А.

Кроме того, 10 марта 2017г. Самарским УФАС России при осуществлении государственной функции по контролю за соблюдением законодательства РФ о рекламе был выявлен факт распространения рекламы компании «Элвес» на рекламной конструкции по адресу: г. Самара, пересечение ул. Первомайская и проспекта Ленина около дома №2 следующего содержания: «Элвес. От жары избавит*, за 3000р кондиционер ПОСТАВИТ! (изображение кондиционера) и если ты в теме, помни: С ЭЛВЕС СЕКС КОМФОРТНЕЕ! далее следует изображение обнаженных тел мужчины и женщины, где мужчина прикрывает ладонью обнаженную грудь женщины», что подтверждается актом №1 фиксации распространения рекламы.

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 (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, а также объектов культурного наследия, включенных в Список всемирного наследия.

Исходя из данной нормы следует, что ФЗ «О рекламе» запрещает использовать в рекламе бранные слова, непристойные образы, сравнения, выражения, оскорбительные образы, сравнения, выражения.

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 относятся слова и изображения, которые, в то 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).

Соответственно, возможна ситуация, когда одна и та же реклама оценивается неоднозначно с точки зрения ее этичности различными категориями населения. При этом для признания рекламы неэтичной не требуется получение единогласного мнения или мнения абсолютного большинства потребителей рекламы, достаточно установить наличие значимого количества людей, воспринимающих рекламу как неэтичную.

Кроме того, при решении вопроса о соответствии той или иной рекламной информации требованиям части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе» такую информацию следует оценивать в совокупности с обстоятельствами ее размещения (например, место расположения рекламной конструкции с учетом близости к учреждениям культуры, объектам культа, кладбищам и т.п.).

Исходя из вышеизложенного следует, что спорная реклама содержит признаки нарушения части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

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

Согласно содержанию обращения и материалам, представленным ГКУ «Центр размещения рекламы» (вх.№1565 от 14.03.2017г.), установлено, что ГКУ СО «ЦРР» согласно Закону Самарской области от 29.12.2014 № 134-ГД и Порядку осуществления демонтажа рекламных конструкций, установленных и (или) эксплуатируемых на территории Самарской области с нарушением требований Федерального закона «О рекламе», утвержденному постановлением

Правительства Самарской области от 16.02.2015 № 70 (далее - Порядок демонтажа), осуществляет выявление незаконных рекламных конструкций, установленных в границах автомобильных дорог областного значения на территории г.о. Самара, выдает предписания об их демонтаже и, при необходимости, принудительно демонтирует незаконные рекламные конструкции собственными силами.

В рамках осуществления своих полномочий ГКУ СО «ЦРР» осуществлен выезд, в результате которого были выявлены незаконные рекламные конструкции в виде щитовых установок формата 3х6 м (с рекламой техники «Элвес»), расположенные по следующим адресам:

- г. Самара, Московское шоссе - ул. Советской Армии,

- г. Самара, ул. Ново-Садовая - ул. Аминева,

- г. Самара, Московское шоссе - ул. Потапова.

Согласно информации, представленной Администрацией г.о. Самара, в 2010 году ООО «ЭЛВЕС» (ИНН 6367651304) в лице директора Ф. К.Г. были выданы разрешения на установку и эксплуатацию указанных рекламных конструкций (разрешения от 02.08.2010 № 3149-щ, № 3150-щ, № 4061-щ). В 2015 году сроки действия данных разрешений истекли и не продлевались. В свою очередь новые разрешения для эксплуатации указанных конструкций никому не выдавались.

ООО «ЭЛВЕС» (ИНН 6367651304) согласно общедоступным сведениям о данном юридическом лице, размещенным на сайте ФНС России, было реорганизовано и прекратило свою деятельность 25.05.2016, при этом сведения о его правопреемниках и (или) о переходе прав на указанные рекламные конструкции отсутствовали.

В связи с тем, что владелец указанных рекламных конструкций не был известен, а сами конструкции, являясь имуществом Самарской области, продолжали эксплуатироваться неизвестными лицами в отсутствие действующих разрешений, руководствуясь частью 10 статьи 19 Закона о рекламе, пунктами 3.3, 3.5 Порядка демонтажа ГКУ СО «ЦРР» подготовило предписание о демонтаже для уполномоченного лица по форме согласно приложению № 3 к Порядку демонтажа и в ноябре 2016 года приступило к принудительному демонтажу указанных рекламных конструкций (силами учреждения).

Однако непосредственно перед демонтажем рекламных конструкций подрядной организации ГКУ СО «ЦРР» воспрепятствовали лица, которые заявили себя представителями ООО «Ленинград» (ИНН 6317081313) и сообщили, что указанные рекламные конструкции принадлежат данному юридическому лицу, что подтверждается договором №19 купли-продажи рекламных конструкций от 30.01.2015г., сторонами по которому выступают ООО «Элвес-Ф» (продавец) и ООО «Ленинград» (покупатель), приложением №1 к договору №19, актом приема-передачи рекламной конструкции.

Поскольку ООО «Ленинград» заявило себя в качестве собственника спорных рекламных конструкций (исх. от № 2602.11.2016 г./вх.№1105 от 03.11.2016), согласно части 21 статьи 19 Закона о рекламе, пункту 3.1 Порядка демонтажа ГКУ СО «ЦРР»

было подготовлено и выдано предписание о демонтаже незаконной рекламной конструкции № 01-0205/2016 в адрес ООО «Ленинград». Данное предписание ООО «Ленинград» не исполнено, общество оспаривает предписание в судебном порядке.

С 13.01.2017 года и по настоящее время Арбитражным судом Самарской области рассматривается дело № А55-31214/2016 по заявлению ООО «Ленинград», что не позволяет ГКУ СО «ЦРР» демонтировать незаконную рекламную конструкцию по адресу г. Самара, Московское шоссе - ул. Советской Армии, на которой распространяется спорная рекламная информация магазина «Элвес».

Таким образом, рекламодателем указанной рекламы, то есть лицом, которое осуществило распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, является ООО «Ленинград».

В соответствии с частью 1 статьи 19 ФЗ «О рекламе» распространение наружной рекламы с использованием щитов, стенов, строительных сеток, перетяжек, электронных табло, проекционного и иного предназначенного для проекции рекламы на любые поверхности оборудования, воздушных шаров, аэростатов и иных технических средств стабильного территориального размещения (далее - рекламные конструкции), монтируемых и располагаемых на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, а также остановочных пунктов движения общественного транспорта осуществляется владельцем рекламной конструкции, являющимся рекламодателем, с соблюдением требований настоящей статьи. Владелец рекламной конструкции (физическое или юридическое лицо) - собственник рекламной конструкции либо иное лицо, обладающее вещным правом на рекламную конструкцию или правом владения и пользования рекламной конструкцией на основании договора с ее собственником.

В связи с вышеизложенным, рекламная конструкция является рекламной и относится к объектам наружной рекламы.

В соответствии с частью 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе» установка и эксплуатация рекламной конструкции допускаются при наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (далее также - разрешение), выдаваемого на основании заявления собственника или иного указанного в [частях 5, 6, 7](#) настоящей статьи законного владельца соответствующего недвижимого имущества либо владельца рекламной конструкции органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа, на территориях которых предполагается осуществлять установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 9 статьи 19 настоящего закона.

С целью установления рекламодателя вышеуказанной рекламной информации Самарским УФАС России был осуществлен осмотр сайта в сети Интернет (магазин рекламируемой техники «Элвес»), что подтверждается актом фиксации осмотра вышеуказанного сайта.

Согласно акту осмотра от 24.03.2017г. специалистами Самарского УФАС России было установлено, что хозяйственную деятельность под торговой маркой «Элвес» осуществляет ООО «ЭЛКОМ» (ИНН 6315006021) (Приложение №4).

На осмотренных страницах сайта, в разделах «Главная», «О компании», «Контактная информация» размещена информация, а также изображение фотоматериала, идентичного рекламной информации распространяемой на рекламных щитах.

Кроме того, в разделе «Новости» размещена информация про акцию: «Элвес от жары избавит*, ЗА 3000р кондиционер поставит!», которая является объектом рекламирования в спорной рекламе, распространяемой на территории г.о. Самара.

В разделе «контактные данные» (Приложение№5) указаны номера телефонов климатического отдела: ..., которые также содержатся в рассматриваемой рекламе.

Самарским УФАС России также был исследован товарный знак «Элвес», который размещен как на сайте так и в спорной рекламе.

Согласно общедоступным сведениям о товарных знаках, размещенных на сайте ФБГУ ФИПС, исключительное право на товарный знак «Элвес» №214150, зарегистрированный 07.06.2002г. и срок действия регистрации которого продлен до 01.03.2020г., принадлежит ООО «Элвес» являющемуся правообладателем, 10.12.2014г. были внесены изменения в запись государственной регистрации, а именно, по договору об отчуждении исключительных прав на товарный знак в отношении всех товаров и услуг ООО «Элвес» передало исключительное право ООО «Элвес-Ф».

Таким образом, в настоящее время ООО «Элвес-Ф» является правообладателем товарного знака №214150 «Элвес».

Кроме того, согласно информации представленной ООО «Ленинград» в Арбитражный суд по делу № А55-31214/2016 между ООО «ЭЛКОМ» и ООО «Ленинград» 01.11.2016 был заключен договор аренды рекламного щита № 9 сроком действия с 01.11.2016-31.01.2017.

На основании вышеизложенного, Самарское УФАС России приходит к выводу, что распространение подобного рода рекламы было осуществлено в интересах ООО «Элком», соответственно Общество является рекламодателем рассматриваемой рекламы, то есть продавцом товара, определившим объект рекламирования и содержание рекламы.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу №12745-17/8 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

заявитель — Государственное казенное учреждение Самарской области «Центр размещения рекламы»;

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Ленинград».

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Элком».

заинтересованное лицо – ООО «Элвес-Ф».

3. Назначить дело №12745-17/8 к рассмотрению на **«12» апреля 2017 года в «10» часов «00» минут** в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Самарской области.

4. В соответствии со ст. 34 Федерального закона «О рекламе» **ООО «Ленинград»** надлежит в срок **до «08» апреля 2017 года** представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Самарской области следующие документы и сведения:

1) Письменные объяснения о нарушении части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе»;

2) Копии договоров на изготовление и распространение рекламы, указанной в определении (со всеми приложениями), и акты, подтверждающие их исполнение с приложением согласованных с рекламодателем и рекламопроизводителем образцов рекламы, документов подтверждающих оплату договоров (платежные поручения);

3) Срок и место распространения указанной в определении рекламы (с подтверждающими документами);

4) Информацию о распространении аналогичной рекламы на территории Российской Федерации с указанием места и периода (даты) распространения;

5) Надлежащим образом заверенную копию документа, подтверждающего полномочия законного представителя ООО «Ленинград»;

6) Копию договора аренды рекламных конструкций (при наличии) (со всеми приложениями), и акты, подтверждающие их исполнение с приложением согласованных с рекламодателем и рекламопроизводителем образцов рекламы, документов подтверждающих оплату договоров (платежные поручения);

7) Иные документы и информацию, которые, по Вашему мнению, могут иметь значение для правильного разрешения дела.

5. В соответствии со ст. 34 Федерального закона «О рекламе» **ООО «Элком»**

надлежит в срок **до «08» апреля 2017 года** представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Самарской области следующие документы и сведения:

- 1) Письменные объяснения о нарушении части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе»;
- 2) Копии договоров на изготовление и распространение рекламы, указанной в определении (со всеми приложениями), и акты, подтверждающие их исполнение с приложением согласованных с рекламодателем и рекламопроизводителем образцов рекламы, документов подтверждающих оплату договоров (платежные поручения);
- 3) Срок и место распространения указанной в определении рекламы (с подтверждающими документами);
- 4) Информацию о распространении аналогичной рекламы на территории Российской Федерации с указанием места и периода (даты) распространения;
- 5) Надлежащим образом заверенную копию документа, подтверждающего полномочия законного представителя ООО «Элком»;
- 6) Основания размещения рекламного материала на рекламных конструкциях по всем адресам указанным в определении с приложением соответствующих документов (договор аренды рекламной конструкции и т.д.) (со всеми приложениями), и акты, подтверждающие их исполнение с приложением согласованных с рекламодателем и рекламопроизводителем образцов рекламы, документов подтверждающих оплату договоров (платежные поручения);
- 7) Основания использования в рекламе товарного знака «Элвес» №214150, правообладателем которого является ООО «Элвес-Ф»;
- 8) Иные документы и информацию, которые, по Вашему мнению, могут иметь значение для правильного разрешения дела.

6. В соответствии со ст. 34 Федерального закона «О рекламе» **ООО «Элвес-Ф»** надлежит в срок **до «08» апреля 2017 года** представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Самарской области следующие документы и сведения:

- 1) Правовые основания установки и эксплуатации рекламной конструкции, установленной по адресу: г. Самара, Московское шоссе/ Советской Армии с приложением соответствующих документов;
- 2) Письменные пояснения по факту использования товарного знака №214150 в рекламе, указанной в определении.

Явка представителей лиц – ООО «Ленинград», ООО «Элком», ООО «Элвес-Ф», ГУК «Центр размещения рекламы» с документами, удостоверяющими полномочия, на заседание обязательна.

Запрошенные документы представить в материалы дела в виде копий, каждый лист заверить согласно п. 3.26, 4.9 ГОСТа Р6.30-2003 «Унифицированные системы документации. Унифицированная система организационно-распорядительной документации. Требования к оформлению документов».

Обращаем Ваше внимание, что непредставление либо несвоевременное представление сведений (информации) в антимонопольный орган, необходимых для осуществления этим органом его законной деятельности, а равно представление таких сведений (информации) не в полном объеме или в искаженном виде, влечет за собой административную ответственность в соответствии с частью 6 ст. 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель комиссии

М.А. Шабанова