

ИП "..."

"..."

РЕШЕНИЕ

по делу № 84-Р-14

30 декабря 2014 года

г. Абакан

Резолютивная часть решения объявлена 25.12.2014 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в составе:

Председатель комиссии: Франскевич О.П. – заместитель руководителя – начальник отдела антимонопольного законодательства и рекламы;

Алехина А.А. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы;

Члены комиссии: Чиж Д.А. – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы;

Марова О.О. – старший специалист 3 разряда отдела антимонопольного законодательства и рекламы.

в присутствии индивидуального предпринимателя //-/ /, рассмотрев дело № 84-Р-14 возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя //-/ / по признакам нарушения части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее Закон «О рекламе»), выразившегося в распространении рекламы оказания возмездных услуги по посуточной аренде квартир в Республике Хакасия, размещенной на опорах светофоров в городе Абакане на улице Щетинкина и

проспекте Дружбы народов и на сайте в сети интернет - «посуточно19.рф», с использованием государственной символики – государственного герба Республики Хакасия,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Хакасского УФАС России поступила информация из СМИ о нарушении рекламного законодательства, выраженного в размещении рекламы с использованием государственной символики.

По результатам проверки Хакасского УФАС России указанная выше информация подтвердилась – на опорах светофоров в городе Абакане на улице Щетинкина и проспекте Дружбы народов распространяются рекламные листовки «квартиры посуточно в Хакасии и на юге Красноярского края», с указанием контактного телефона и адреса сайта в сети интернет – «посуточно19.рф».

Согласно содержания сайта в сети интернет – «посуточно19.рф», владелец сайта и распространитель оказывает возмездные услуги по посуточной аренде квартир в Республике Хакасия.

Распространяемые листовки и сайт в сети интернет – «посуточно19.рф» содержит государственную символику – государственный герб Республики Хакасия.

Согласно части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в рекламе не допускается использование 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.

Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных частями 2 - 8 статьи 5 несет рекламодатель.

Фактическим владельцем сайта «посуточно19.рф» и равно и рекламодателем содержимого сайта является - //-//.

В связи с этим, 02 сентября 2014 года в отношении //-// возбуждено дело № 84-Р-14 по признакам нарушения части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

На заседании Комиссии 23.09.2014г., Ответчик пояснил, что согласно Закона о рекламе не допускается использование официальных государственных символов, то есть символов, имеющих во время их использования официальный государственный статус, подтвержденный законом, а именно Законом о государственном гербе Республики Хакасия. В размещенной Ответчиком рекламе содержатся только лишь элементы герба Республики Хакасия. Герб, который размещен Ответчиком, утратил свою законную силу 20 декабря 2006 года. Кроме того, герб был изменен – надпись в нижней части герба была заменена орнаментом. Ответчик полагает, что в трактовке Закона о рекламе не допустимо изменяемые со временем государственные символы причислять к неизменным

во времени объектам культурного наследия. В связи с этим, Ответчик считает что в размещенной на опорах светофоров в городе Абакане на улице Щетинкина и проспекте Дружбы народов и на сайте в сети интернет - «посуточно19.рф» нарушения рекламного законодательства не имеется.

На заседании Комиссии 27.10.2014г. Ответчик пояснил, что при рассмотрении настоящего дела необходимо учитывать в каком контексте был использован герб Республики Хакасия. В случае если бы данный герб был размещен как индивидуальный элемент, такое использование имело бы характер неуместного. Однако, герб был использован Ответчиком лишь для того, что бы показать визуальную привязку к региону Хакассия. В связи с этим, размещенную рекламу необходимо рассматривать в совокупности с предметом его расположения – с часами. Тем самым, данный факт оправдывает использование герба Республики Хакасии, поскольку он органично вписывается в предмет рекламирования.

На заседании Комиссии 25.12.2014г. Ответчик поддержал ранее заявленные доводы.

В ходе рассмотрения дела № 84-Р-13 Комиссией установлены следующие обстоятельства.

В адрес Хакасского УФАС России поступила информация из СМИ о нарушении рекламного законодательства, выраженного в размещении рекламы с использованием государственной символики.

По результатам проверки Хакасского УФАС России указанная выше информация подтвердилась – на опорах светофоров в городе Абакане на улице Щетинкина и проспекте Дружбы народов распространяются рекламные листовки «квартиры посуточно в Хакасии и на юге Красноярского края», с указанием контактного телефона и адреса сайта в сети интернет – «посуточно19.рф».

Согласно содержания сайта в сети интернет – «посуточно19.рф», владелец сайта и распространитель оказывает возмездные услуги по посуточной аренде квартир в Республике Хакасия.

Распространяемые листовки и сайт в сети интернет – «посуточно19.рф» содержит государственную символику – государственный герб Республики Хакасия, который представляет собой изображение в серебряном поле червлёного (красного) щита амазонок, тонко окаймлённого зеленью и с золотой нитевидной внутренней каймой, обременённого серебряным идущим крылатым барсом «настороже» (голова развёрнута к зрителю), тонко окаймлённым и украшенным золотом и вписанным во внутреннюю кайму. Щит сопровождается сверху золотым, снаружи тонко окаймлённым солярным знаком — символом Вселенной (в виде безанта, заключённого в два кольца, причём от внешнего кольца отходят четыре косвенных луча) и окружён венком из двух червлёных берёзовых ветвей с зелёной листвой. Внизу венка, в промежутке между ветвями, на зелёной ленте изображён хакасский орнамент, выполненный золотом.

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения лиц участвующих в деле, Комиссии приходит к следующим выводам.

Согласно пункта 4 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О

рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в рекламе не допускается использование 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.

Согласно статье 70 Конституции Республики Хакасия Государственный герб Республики Хакасия, их описание и порядок официального использования устанавливаются законом Республики Хакасия.

В соответствии со статьёй 4 Закона Республики Хакасия от 26 марта 2003 года № 11 «О Государственном гербе Республики Хакасия» (далее - Закон Республики Хакасия № 11 «О Государственном гербе Республики Хакасия») Государственный герб Республики Хакасия помещается: на фасадах зданий Верховного Совета Республики Хакасия, Правительства Республики Хакасия, Конституционного суда Республики Хакасия и мировых судей в Республике Хакасия, министерств и ведомств Республики Хакасия; в залах, где проводятся сессии Верховного Совета Республики Хакасия, заседания Президиума Верховного Совета Республики Хакасия, Правительства Республики Хакасия, Избирательной комиссии Республики Хакасия, в залах судебных заседаний Конституционного суда Республики Хакасия и мировых судей в Республике Хакасия, в залах официальных представительств Республики Хакасия за ее пределами; в рабочих кабинетах Главы Республики Хакасия - Председателя Правительства Республики Хакасия, Председателя Верховного Совета Республики Хакасия, председателя и судей Конституционного суда Республики Хакасия, мировых судей в Республике Хакасия, председателя Избирательной комиссии Республики Хакасия, глав официальных представительств Республики Хакасия за ее пределами; в иных служебных помещениях, предназначенных для проведения официальных торжественных мероприятий (церемоний) в Республике Хакасия.

Статьей 5 Закона Республики Хакасия № 11 «О Государственном гербе Республики Хакасия» предусмотрено, что Государственный герб Республики Хакасия помещается: на печатях и официальных бланках документов Верховного Совета Республики Хакасия, его Президиума, Правительства Республики Хакасия, Конституционного суда Республики Хакасия, мировых судей в Республике Хакасия, Избирательной комиссии Республики Хакасия, министерств и государственных комитетов Республики Хакасия, официальных представительств Республики Хакасия за ее пределами, а также государственных предприятий, учреждений и организаций Республики Хакасия; на удостоверениях депутатов Верховного Совета Республики Хакасия, членов Правительства Республики Хакасия, судей Конституционного суда Республики Хакасия и мировых судей в Республике Хакасия, членов Избирательной комиссии Республики Хакасия, работников Аппарата Верховного Совета Республики Хакасия и Аппарата Правительства Республики Хакасия, органов государственной власти Республики Хакасия, а также на официальных печатных изданиях Верховного Совета Республики Хакасия и Правительства Республики Хакасия; в оформлении народных и официальных праздников, отмечаемых в Республике Хакасия; на государственных наградах

Республики Хакасия и документах к ним; на форме спортивных команд и отдельных спортсменов, защищающих спортивную честь Республики Хакасия.

Допускается размещение Государственного герба Республики Хакасия на знаках различия и форменной одежде, установленных для лиц, состоящих на государственной гражданской службе Республики Хакасия, на официальных вывесках органов государственной власти Республики Хакасия, судебных органов Республики Хакасия, на информационных надписях и обозначениях на объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации регионального значения, расположенных на территории Республики Хакасия, а также использование его в качестве геральдической основы геральдических знаков - эмблем исполнительных органов государственной власти Республики Хакасия, эмблем и иных геральдических знаков территориальных органов федеральных органов исполнительной власти в Республике Хакасия.

Государственный герб Республики Хакасия может помещаться на бланках и печатях органов местного самоуправления в Республике Хакасия, на удостоверениях депутатов представительных органов муниципальных образований Республики Хакасия, выборных должностных лиц местного самоуправления и муниципальных служащих в Республике Хакасия, на фасадах зданий органов местного самоуправления в Республике Хакасия, в помещениях торжественной регистрации рождений и заключения браков на территории Республики Хакасия.

В ответ (письмо от 14.10.2014г. исх. № 15-63/10096) на запрос Хакасского УФАС России, Верховный Совет Республики Хакасия пояснил, что перечень использования государственной символики Республики Хакасия, установленный статьями 4 и 5 Закона Республики Хакасия № 11 «О Государственном гербе Республики Хакасия» является исчерпывающим. Случаи использования государственной символики на листовках в ходе рекламирования коммерческой деятельности и на сайте «посуточно19.рф» Законом Республики Хакасия № 11 «О Государственном гербе Республики Хакасия» не предусмотрены.

Согласно пояснениям Ответчика, размещённый им герб утратил свою законную силу 20 декабря 2006 года, в связи с чем нарушения рекламного законодательства его действиями допущено не было.

Однако, согласно пункту 1 статьи 3 Закона 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 поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В данной норме под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

При этом, восприятие рекламной информации носит субъективно-оценочный характер, который основан на ассоциации 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).

Следовательно, конечный потребитель рекламы, в силу своих личностных характеристик, может не знать о том, что изображенный герб является недействующим и представлять его как государственный символ, а соответственно рекламируемую услугу как принадлежащую к государственной.

Для выяснения восприятия рассматриваемой рекламы конечным потребителем, Хакасским УФАС России проведен социологический опрос граждан Республики Хакасия, обладающими различными субъективными личностными характеристиками.

Перед субъектами социологического опроса, проведенного в период с 13.10.2014г. по 24.10.2014г., были поставлены следующие вопросы:

Вопрос 1 – «Является ли предоставленное изображение гербом Республики Хакасия»;

Вопрос 2 - «Вызывает ли предоставленное изображение ассоциации с государственной символикой – с гербом Республики Хакасия».

По результатам проведенного социологического опроса, голоса участвующих были распределены следующим образом:

На вопрос 1 ответили «Да» 70,24 % из числа опрошенных, ответили «Нет» - 29,76 %.

На вопрос 2 ответили «Да» 77,38 % из числа опрошенных, ответили «Нет» - 22,62 %.

Таким образом, по результатам социологического опроса значительное большинство потенциальных потребителей рассматриваемой рекламы считают, что размещенный в рассматриваемой рекламе символ является гербом Республики Хакасия и вызывает ассоциации с государственной символикой.

Хакасским УФАС России вопрос об использовании в рекламе герба Республики Хакасия был вынесен на очередное заседание Экспертного совета по рекламе, членами которого являются независимые представители различных отраслей научной деятельности.

Согласно протокола заседания Экспертного совета по рекламе № 3 от 14.11.2014г. члены совета указали на то, что в рассматриваемых изображениях определенно имеются изображения, которые идентифицируются с гербом Республики Хакасия – символом Хакасии (гербом). При этом, в данном случае реклама с изображением герба Хакасии воспринимается как действующая символика. Конечный потребитель может не заметить изменений в изображениях действующего и отмененного геральдических символов.

Оценив описанные выше фактические обстоятельства в совокупности. Комиссия приходит к выводу о том, что размещенная на опорах светофоров в городе

Абакане на улице Щетинкина и проспекте Дружбы народов и на сайте в сети интернет - «посуточно19.рф» реклама, с использованием государственной символики – государственного герба Республики Хакасия, не соответствует требованиям части 6 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных частями 2 - 8 статьи 5 несет рекламодатель.

Согласно пункта 5 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо. Рекламодателем в рассматриваемом случае является индивидуальный предприниматель //-/.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37 - 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу оказания возмездных услуги по посуточной аренде квартир в Республике Хакасия, размещенной на опорах светофоров в городе Абакане на улице Щетинкина и проспекте Дружбы народов и на сайте в сети интернет - «посуточно19.рф», с использованием государственной символики – государственного герба Республики Хакасия поскольку в ней нарушены требования части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»;
2. Выдать индивидуальному предпринимателю //-/ предписание о немедленном прекращении нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», для чего прекратить использование государственной символики – государственного герба Республики Хакасия в рекламе оказания возмездных услуги по посуточной аренде квартир в Республике Хакасия.

Решение изготовлено в полном объеме 30.12.2014 года.

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

Председатель комиссии
О.П. Франскевич

Члены комиссии:

Д.А. Чиж

А.А. Алехина

О.О. Марова