

...

...

...

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 063/05/5-874/2022

08 декабря 2022 года
г. Самара

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

Председатель Комиссии – ...

..;

Члены Комиссии – ...

,

...

..

рассмотрев дело № 063/05/5-874/2022, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя ...

(далее – ИП.) по признакам нарушения законодательства Российской Федерации

Федерации о рекламе, а именно части 6 статьи 5 Федерального закона с 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

в присутствии представителей:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ИП ...

(...

), лицо было уведомлено надлежащим образом, что подтверждается отчетом о отслеживании почтового направления с почтовым идентификатором 80102677179372, с пометкой «вручение адресату 10.11.2022», списком внутренних почтовых отправлений № 231 от 28.10.2022, чеком от 28.10.2022, а также посредством электронной почты, что подтверждается материалами дела;

в отсутствии представителей:

заявителя - ...

(rdc03@list.ru), был уведомлен посредством электронной почты, что подтверждается материалами дела;

эксперта – _____

переводчика – _____

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Самарское УФАС России) поступило заявление ...

(вх. № 11281-ЭП/22 от 29.08.2022), о наличии признаков нарушения законодательства, выразившегося в размещении рекламной конструкции содержанием «МясоЁопт».

Из заявления следует, что по адресу: ул. Стара-Загора, д. 132, г. Самара расположена рекламная конструкция с содержанием «МясоЁопт» (далее Реклама).

Заявителем также представлен фотоматериал, на котором изображена данная рекламная конструкция.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», реклама - 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объектом рекламирования является товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товаров 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 которым направлена реклама.

Данная информация на конструкции подпадает под понятие рекламы, так как адресована неопределённому кругу лиц и имеет объект рекламирования в виде индивидуализации лица «МясоЁпт».

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 (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).

Также, следует учитывать, что Заявитель отмечает, что, по его мнению, Реклама бросает вызов общественной морали.

В связи со спецификой части 6 статьи 5 мнение Заявителя с точки зрения восприятия Рекламы имеет большое значение.

Большое значение также имеет, что Реклама расположена на фасаде жилого дома, где могут проживать несовершеннолетние лица.

Таким образом, Реклама содержит признаки нарушения части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Самарским УФАС России был сделан запрос № 8772/8 от 21.09.2022г. в адрес Администрации Кировского внутригородского района г.о. Самара (далее Администрация).

Из ответа Администрации следует, что деятельность по данному адресу под обозначением «МясоЁпт» осуществляет – ИП ...

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (пункт 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе»).

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

Таким образом, ИП ...

является рекламодателем.

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 рассмотрени антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Самарского УФАС России возбудила производство по делу № 063/05/5-874/2022 (определени о возбуждении дела № 063/05/5-874/2022 и назначении дела к рассмотрению ис: № 9917/8 от 28.10.2022) по признакам нарушения рекламного законодательства.

В ответ на указанное определение ИП ...

представил пояснения и запрошенные документы с фотоматериалами (вх. № 15914 от 24.11.2022).

В данных пояснениях указано, что рассматриваемая вывеска была изготовлена собственными силами ИП ...

Также указано, что в центре Рекламы зеленым цветом обозначена буква «Е». Она специально выполнена крупнее остальных слов и является объединяющим смыслом всей рекламы. В данном, случае Реклама разбита на 2 ассоциативных ряда «мясо, опт» и «молоко, хлеб, Е, колбасы и фрукты». «Мясо и опт» в конце начале слова содержат букву «о», что затрудняет фонетическое прочтение. «Е» это не только фонетический разделитель, а смысловой, это общее объединяющее значение для всех продуктов питания как «еда».

Точки над буквой «Е» выполнены в красном цвете и еще раз подчеркивают, что буква «Е» не относится ни к одному из слов «мясо» или «опт».

Самарским УФАС России было проведено заочное заседание членом Экспертного совета по применению законодательства о рекламе и защите от недобросовестной конкуренции при Самарском УФАС России (далее – Экспертный совет).

В период с 24.10.2022 по 23.11.2022 в рамках заочного заседания Экспертного совета на повестку было вынесено рассмотрение рассматриваемой рекламы.

На повестке были заданы следующие вопросы:

1. Считаете ли Вы, что данная рекламная конструкция содержит элементы ненормативной лексики (мат) и образует непристойное выражение?
2. Считаете ли Вы допустимым в соответствии с действующими нормами морали и нравственности размещение в рекламной конструкции используемое выражение?

В голосовании приняли участие 10 членов Экспертного совета.

8 членов Экспертного совета посчитали, что рассматриваемая реклама содержит элементы ненормативной лексики, также 8 членов Экспертного совета пришли к мнению, что рассматриваемая реклама не соответствует действующим нормам морали и нравственности.

Некоторые члены Экспертного совета отметили, что звучание словосочетания «МясоЁпт», используемое в рекламе, образует непристойное выражение:

«рекламная конструкция не содержит элементы ненормативной лексики, но фонетическое звучание названия образует непристойное выражение.»;

«не написание, а звучание данного названия образует непристойно выражение.»;

«буква «О» при произнесении не слышится при разговорной речи, в связи чего улавливается произношение ненормативной лексики».

Также, членом Экспертного совета было отмечено, что выделенная буква «Ё» в рекламе была отмечена не с целью донесения какого-то определенного смысла, раскрывающего для потребителя суть рекламы:

«в рекламной конструкции «МясоЁпт» появление выделенной графически цветом прописной буквы Ё не обусловлено ни по смыслу, ни по каким-либо другим характеристикам, раскрывающим для зрителя суть рекламного предложения. Включение буквы Ё в середину слова «Мясоопт» имеет очевидно целью остановить внимание людей шокирующим по смыслу звучанием. Выражение «Ёпт» в сознании прохожих может быть воспринято как произнесенное скороговоркой нецензурное ругательство, на что и сделан расчет. Других объяснений для появления буквы Ё в рекламной конструкции не просматривается. Таким образом, в рекламной конструкции в завуалированном виде, но очевидно для зрителей, присутствует ненормативная лексика, мат.».

Кроме того, некоторые члены Экспертного совета указали, что считают недопустимым размещение данной Рекламы в общественном месте:

«категорически против размещения подобных «реклам» в общественных местах, что деструктивно влияет не только на молодых людей, но и в целом на все общество. Ведь там, где распущенность и грязь везде появляются «болезни деградация и преступность.»;

«размещение непристойных выражений на вывесках и в рекламе-делает грубость обыденным делом, формирует норму для детей и молодежи-ругаться матом смешно, нормально, не порицается обществом и приносит прибыль.»;

«использование приведенного на фотографии названия не допустимо размещению в рекламной конструкции в виду образования непристойного выражения при его прочтении вслух.».

По итогам голосования, Экспертным советом принято решение признать рекламу «МясоЁпт» несоответствующей требованиям рекламного

законодательства Российской Федерации. ...

На рассмотрение дела № 063/05/5-874/2022 явился представитель ИП ...

На заседании Комиссии представитель ИП ...

поддержал доводы, указанные в пояснениях.

Заслушав объяснения представителя ИП ...

проанализировав материалы дела, протокол голосовая Экспертного совета Комиссия Самарского УФАС России приходит к следующим выводам.

Как ранее было установлено, информация на рекламной конструкции содержанием «МясоЁопт» по адресу: ул. Стара-Загора, д. 132, г. Самарс подпадает под понятие рекламы, следовательно должна соответствовать требованиям ФЗ «О рекламе».

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 гражданинс официальных государственных символов (флагов, гербов, гимнов), религиознь символов, объектов культурного наследия (памятников истории и культуре народов Российской Федерации, а также объектов культурного наследия включенных в Список всемирного наследия.

Заявитель в обращении указал, что произношение словосочетания «МясоЁопт совпадает либо с выражением «мясо, ёпта», где «ёпта» выступает в качестве н цензурной лексики, также отметил, что данная реклама бросает вызо общественной морали.

Также, как раннее было установлено, что большинство членов Экспертног совета по итогам голосования посчитали данную рекламу непристойной содержащую ненормативную лексику.

Необходимо отметить, что мнение заявителя, членов Экспертного совета имее важную роль при оценке рекламы, так как они выступают в роли потенциальнь потребителей, поскольку одной из целей ФЗ «О рекламе» является реализаци права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы.

Вопрос отнесения изображений, слов и иных образов к непристойным оскорбительным носит субъективно-оценочный характер, который основан н восприятии данной информации каждым индивидуумом в отдельности. При это очевидно, что восприятие одной и той же информации разными людьми може отличаться в зависимости от личностных характеристик субъекта (возрастс

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, по мнению ФАС России, для признания рекламы неэтичной и требуется получение единогласного мнения или мнения абсолютного большинства потребителей рекламы, достаточно установить наличие значимого количества людей, воспринимающих рекламу как неэтичную, данная позиция также отражена в Постановлении Арбитражного суда Поволжского округа от 30.06.2020 N Ф06-62075/2020 по делу N А65-25533/2019.

Таким образом, рассматриваемая реклама является непристойной.

Согласно договору аренды нежилого помещения от 01.08.2022 и ответу Администрации деятельность по адресу ул. Стара-Загора, д. 132, г. Самара осуществляет ИП ...

Согласно пункту 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

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

ИП ...

является рекламодателем указанной рекламы, что подтверждается следующими обстоятельствами:

1. Договором аренды нежилого помещения от 01.08.2022.;
2. Ответом Администрации Кировского внутригородского района г.о. Самар (вх. № 13386 от 07.10.2022);
3. Пояснениями ИП ... (вх. № 15914/22 от 24.11.2022);
4. Определением о возбуждении дела № 063/05/5-874/2022 (исх. № 9917/8 от 28.10.2022);
5. Служебной запиской от 28.10.2022.

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 ненадлежаще рекламы.

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

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

У Самарского УФАС России отсутствуют сведения об устранении ИП ... нарушении ФЗ «О рекламе», в связи с чем Комиссия Самарского УФАС России пришла к выводу о выдаче ИП ... предписания.

На основании вышеизложенного и руководствуясь частью 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п. 42-50 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 №1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламную конструкцию с содержанием «МясоЁопт» по адресу: ул. Стара-Загора, д. 132, г. Самара, поскольку она содержит нарушения части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Выдать ИП ...

2. предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Самарского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации о административных правонарушениях.

Резолютивная часть решения оглашена 24 ноября 2022 г.

Решение изготовлено в полном объеме 08 декабря 2022 г.

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

Председатель Комиссии

...

Члены Комиссии

...