

# РЕШЕНИЕ

по делу № 47/04-15р

Резолютивная часть решения оглашена 28 августа 2015 года

В полном объеме решение изготовлено 08 сентября 2015 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия Кировского УФАС России) в составе: Председателя Комиссии – <...> – руководителя управления, Членов Комиссии – <...> – начальника отдела финансовых рынков и рекламы, <...> – главного специалиста - эксперта отдела финансовых рынков и рекламы,

в присутствии ответчиков: представителя ООО «Алента Плюс» по доверенности от 29.07.2015, ООО «Этажи» по доверенности от 24.08.2015 <...>;

в отсутствие заявителя – физического лица,

при ведении протокола <...> – начальником отдела финансовых рынков и рекламы,

рассмотрев дело № 47/04-15р по признакам нарушения ООО «Алента Плюс» (610050, г. Киров, ул. <...>), ООО «Этажи» (610050, г. Киров, ул. <...>) части 6 статьи 5, части 1 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – Федеральный закон «О рекламе»),

## УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области поступило заявление физического лица, направленное также в адрес Прокуратуры Кировской области, о нарушении рекламного законодательства при размещении на фасаде здания по адресу: Киров, ул. <...>, наружной рекламы следующего содержания: «DEPZКИЙ ЕНОТ», Минет бармену 500 р. Штатив ягера 490 р. Комбо виски-energy 2250 р. Боддишот с бармена 500 р. Метр виски 1200 р.».

Заявитель указывает на то, что размещение указанной рекламной информации противоречит требованиям рекламного законодательства, поскольку в рекламе употребляются непристойные слова и выражения с использованием непристойных образов мужских и женских тел. Данный рекламный модуль содержит признаки нарушения ч. 6 ст. 5, ч. 1 ст. 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – Федеральный закон «О рекламе»).

Определением от 20.07.2015г. возбуждено дело № 47/04-15р по признакам нарушения ч. 6 ст. 5, ч. 1 ст. 7 Федерального закона «О рекламе» в отношении ООО «Алента Плюс», выразившегося в определении содержания и распространении рекламы, содержащей непристойные и оскорбительные образы, сравнения и выражения (словосочетание «Минет бармену 500 р.» в его совокупности с образом мужчины), а также рекламирующая услуги, реализация которых запрещена законодательством РФ (сексуальные услуги, предлагаемые за деньги в общественном месте (проституция). Рассмотрение дела назначено на 30.07.2015.

На заседании комиссии, состоявшемся 30.07.2015, представитель ООО «Алента-плюс» по доверенности <...> факт нарушения не признал, дополнительно просил привлечь для участия в деле ООО «Этажи», которому передано в субаренду занимаемое помещение по адресу: г. Киров, ул. <...>.

Заявитель, уведомленный надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела №47/04-15р, на рассмотрение дела не явился, ходатайств не направлял.

Определением от 30.07.2015 срок рассмотрения дела №47/04-15р продлен до 20.10.2015 в связи с установлением признаков нарушения ч.7 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», привлечением в дело в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства – ООО «Этажи» и запросом документов и сведений, необходимых для рассмотрения дела.

На заседании комиссии, состоявшемся 25.08.2015, представитель ООО «Алента Плюс», ООО «Этажи» <...>, пояснил, что в соответствии с п. 2.2.13 договора субаренды и по согласованию с ООО «Алента Плюс» ООО «Этажи» разместило на фасаде здания по адресу: г. Киров, ул. <...>, информацию для потребителей. На данной информационной конструкции было указано коммерческое обозначение предприятия «DEPZКИЙ ЕНОТ», а также информация о реализуемых товарах (названия коктейлей) и их стоимости. Данная информация не является рекламой, к ней не применяются требования законодательства РФ о рекламе.

Заявитель, уведомленный надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела №47/04-15р, на рассмотрение дела не явился, ходатайств не направлял.

Комиссией Кировского УФАС России принято решение об объявлении перерыва до 28.08.2015 в 15.00.

На заседании комиссии, состоявшемся 28.08.2015, представитель ООО «Алента Плюс», ООО «Этажи» <...> пояснил, что ООО «Этажи» не может предоставить запрошенные антимонопольным органом документы, подтверждающие изготовление рекламного модуля, поскольку Общество данную рекламу не изготавливало и не оплачивало. Рекламодателем и рекламопроизводителем спорного рекламного модуля является ООО «Алента Плюс».

Заявитель, уведомленный надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела №47/04-15р, на рассмотрение дела не явился, ходатайств не направлял.

Комиссией Кировского УФАС принято решение о рассмотрении дела в отсутствие заявителя.

Изучив материалы дела, комиссия Кировского УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламой является информация, распространяемая 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. Под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, 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 – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация, размещенная на фасаде здания по адресу: Киров, ул. <...>, следующего содержания: «DEPZКИЙ ЕНОТ», Минет бармену 500 р. Штатив ягера 490 р. Комбо виски-energy 2250 р. Боддишот с бармена 500 р. Метр виски 1200 р.» с изображением полуобнаженных мужчин и женщин, адресована неопределенному кругу лиц, так как распространена на фасаде здания, расположенного вблизи автомобильной дороги, остановки общественного транспорта, школы № 46, детского сада, парка «Победы», то есть доступна для всех без исключения категорий населения, направлена на привлечение внимания покупателей к объекту рекламирования – предприятию «DEPZКИЙ ЕНОТ» и реализуемым им товарам (алкогольным коктейлям), способствует формированию интереса к рекламируемым товарам и их продвижению на рынке, и по своему содержанию является рекламой.

Довод ООО «Алента Плюс» и ООО «Этажи» о том, что спорная информация не является рекламой, комиссия Кировского УФАС России находит несостоятельным на основании следующего.

Из анализа положений, пункта 2 части 2 статьи 2, пункта 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» следует, что реклама призвана быть убеждающей по своему характеру с тем, чтобы привлечь внимание новых потребителей к товару (работе, услуге) - объекту рекламирования, сформировать положительное представление о нем (о них) и необходимое рекламодателю для продвижения товара (работы, услуги) позитивное отношение к нему (к ним). Признаком рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту рекламирования для продвижения его на рынке, поддержать интерес к нему и закрепить его образ в памяти потребителя.

В настоящем случае спорная реклама содержит образы полуобнаженных мужчин и женщин, которые в совокупности с указанием конкретных единиц продукции (алкогольных коктейлей) и их стоимостью (наличие характеристики ценовой категории продаваемого товара), привлекают интерес потребителя к объектам рекламирования – предприятию «DEPZКИЙ ЕНОТ» и реализуемым им товарам (алкогольным коктейлям). Имеющиеся в материалах дела заявления физических лиц (вх. №4554 от 10.07.2015, №4834 от 23.07.2015) также подтверждают наличие у

рекламного модуля такого признака как привлечение внимания потребителя к объекту рекламирования.

В этой связи комиссия Кировского УФАС России приходит к выводу о том, что указанный модуль не может быть признан исключительно вывеской в смысле положений [пункта 5 части 2 статьи 2](#) Закона о рекламе, поскольку содержит сведения рекламного характера. Кроме того, модуль не содержит информации, раскрытие или распространение либо доведение до потребителя которой является обязательным в соответствии с федеральным законом ([пункт 2 части 2 статьи 2](#) Закона о рекламе). В частности, в модуле отсутствует предусмотренная [Законом](#) Российской Федерации от 07.02.1992 N 2300-1 "О защите прав потребителей" информация о месте нахождения (адресе) и режиме работы Общества. Данная информация расположена непосредственно у входной двери в заведение.

Ненадлежащей признается реклама не соответствующая требованиям законодательства РФ (ст. 3 Федерального закона «О рекламе»).

Общие требования к рекламе установлены в [статье 5](#) Федерального закона «О рекламе», в которой определено, что реклама должна быть достоверной. Недостоверная реклама не допускается ([часть 1 названной статьи](#)).

В соответствии с [частью 6 статьи 5](#) Федерального 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.

Таким образом, данное положение Федерального [закона](#) "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.

Согласно Толковому словарю русского языка (под редакцией С.И.Ожегова и Н.Ю. Шведовой – М., 1999г.) значение слова непристойный – неприличный, бесстыдный.

Согласно Новому толково-словообразовательному словарю (под ред. Ефремовой Т.Ф. М.: Русский язык, 2000) значение слов:

-непристойный – крайне неприличный, бесстыдный, предосудительный.

-неприличный- не отвечающий, противоречащий правилам приличия;

-предосудительный- заслуживающий осуждения, порицания.

Словосочетание «Минет бармену 500 р.» в его совокупности с образом полуобнаженного мужчины в рекламе бара «DEPZКИЙ ЕНОТ» является

непристойным выражением, поскольку формирует представление потребителя о предложении интимных услуг за деньги. Указанное словосочетание в его образном сопровождении является не отвечающим приличиям, заслуживающим осуждение, поскольку оказание интимных услуг за деньги неприлично, заслуживает порицания.

Кроме того, использованные в рекламе образы мужчин и женщин полуобнажены, область груди у женщин прикрыты табличками с надписью названий алкогольных коктейлей и их ценой, позы мужчин и женщин, а также двусмысленное содержание использованного совместно с данным изображением названия коктейля «минет бармену 500 р» являются ненадлежащим способом рекламирования ночного клуба и предлагаемых в нем коктейлей.

Кроме того, необходимо учитывать месторасположение рекламной конструкции (вблизи автомобильной дороги, остановки общественного транспорта, школы № 46, детского сада, парка «Победы») и доступность спорной рекламы неопределенному кругу лиц, то есть не только потенциальным посетителям ночного клуба, но и жителям города различных возрастов и социальных категорий в том числе, несовершеннолетним, которые должны быть ограничены от влияния подобной рекламы.

Подобного рода реклама влияет на различные возрастные и социальные группы, негативно формируя как образ женщины так и модель взаимоотношений мужчин и женщин в незрелом сознании подростков и молодежи, нарушает морально-этические нормы общества, попирая неотчуждаемые этические категории достоинства и чести.

Совокупность таких элементов зрительного воздействия на потребителя, как позы мужчин и женщин, степень ее обнаженности; надпись «Минет бармену 500р», направленная на получение эффекта привлечения внимания и воспринимаемая как предложение интимных услуг, размер рекламного баннера (58,8 кв.м.), в том числе близость к общественным местам позволяют комиссии Кировского УФАС России сделать вывод о том, что в указанной рекламе с точки зрения восприятия потребителя имеются непристойные образы. Данное обстоятельство подтверждается и поступлением в антимонопольный орган жалоб конкретных потребителей.

С учетом вышеизложенного, реклама, размещенная на фасаде здания по адресу: Киров, ул. Ломоносова, 25, следующего содержания: «DEPZКИЙ ЕНОТ», Минет бармену 500 р. Штатив ягера 490 р. Комбо виски-energy 2250 р. Боддишот с бармена 500 р. Метр виски 1200 р.» с изображением полуобнаженных образов мужчин и женщин, в совокупности является непристойной рекламой, что не соответствует требованиям части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

С учетом названных обстоятельств и положений части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» следует признать, что рассматриваемая реклама не отвечает требованиям данного закона.

Изучив имеющиеся в материалах дела документы, комиссией Кировского УФАС России сделан вывод об отсутствии факта нарушения части 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», поскольку в ходе рассмотрения дела не нашли подтверждения обстоятельства того, что объектом рекламирования являются

услуги проституции.

В соответствии со ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодаделец. Рекламопроизводитель несет ответственность в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В ходе рассмотрения дела было установлено, что спорная реклама, следующего содержания: «DEPZКИЙ ЕНОТ», Минет бармену 500 р. Штатив ягеря 490 р. Комбо виски-energy 2250 р. Боддишот с бармена 500 р. Метр виски 1200 р.» с изображением полуобнаженных образов мужчин и женщин, была размещена на фасаде здания по адресу: Киров, ул. Ломоносова, 25, по инициативе ООО «Алента Плюс».

В соответствии с договором аренды здания от 16.05.2005, заключенным между ОАО «Коммерческий центр «Вятский» (Арендодатель) и ООО «Алента Плюс» (Арендатор), здание, расположенное по адресу: г. Киров, ул. <...>, передано Арендатору для организации работы кафе, бара с танцевальным залом. Согласно справке от 18.07.2011 правопреемник ОАО «Коммерческий центр «Вятский» ИП <...>. не возражает на использование фасада здания Арендатором.

22.07.2011 ООО «Алента Плюс» получено разрешение №4832 на установку рекламной конструкции по адресу г. Киров, ул. Ломоносова, 25 (3) сроком действия до 09.08.2016. Соответственно владельцем рекламной конструкции, то есть лицом, обладающим правом владения и пользования рекламной конструкцией, согласно ч.1 ст. 19 Федерального закона «О рекламе», является ООО «Алента Плюс».

В материалы дела ООО «Алента Плюс» представлен договор субаренды нежилого помещения от 01.01.2014 №1, заключенный между ООО «Алента Плюс» (Арендатор) и ООО «Этажи» (Субарендатор), согласно которому Арендатор передает Субарендатору во временное пользование помещение по адресу: г. Киров, ул. <...> в целях размещения бара (кафе) и офиса. Согласно п.2.2.13 Договора стороны пришли к соглашению, что субарендатор имеет право на размещение на фасаде здания по адресу: г. Киров, ул. <...>, рекламных и иных наружных информационных носителей субарендатора, в местах, определенных по согласованию с Арендатором. Ответственность за содержание размещенного материала несет Субарендатор. Вместе с тем документы, подтверждающие согласование Арендатором размещения рекламы либо передачу рекламного места, то есть фактическое исполнение сторонами пункта 2.2.13 договора, не представлены. Срок действия указанного договора истек 30.12.2014, документы, подтверждающие его пролонгацию, отсутствуют. Согласно письменных пояснений ООО «Этажи», представленных на заседание комиссии Кировского УФАС России 28.08.2015, Общество не располагает запрошенными антимонопольным органом документами, подтверждающими изготовление рекламного модуля, поскольку Общество данную рекламу не изготавливало и не оплачивало.

Исследовав указанные документы, комиссия Кировского УФАС России приходит к выводу, что рекламодателем и рекламораспространителем спорной рекламы является ООО «Алента Плюс», как фактический пользователь рекламной конструкции. В данном случае только Общество располагало правом для размещения рекламного модуля и, кроме того, являясь арендатором помещения по адресу: г. Киров, ул. <...>, было заинтересовано в привлечении внимания

потребителей к организации, занимающей его помещение и к реализуемым в его помещении товарам. ООО «Этажи», субарендатор помещения и лицо, также заинтересованное в продвижении объекта рекламирования, указанную рекламу не изготавливало и не оплачивало.

В связи с изложенным Комиссия Кировского УФАС России считает, что в распространении спорной рекламы заинтересовано ООО «Алента Плюс», поэтому, исходя из понятия рекламодателя, а также с учетом наличия у Общества разрешения на установку рекламной конструкции, делает вывод о том, что надлежащим рекламодателем является ООО «Алента Плюс».

Представитель ООО «Алента Плюс» и ООО «Этажи» не отрицает, что рекламодателем спорного рекламного модуля является ООО «Алента Плюс».

В рассматриваемой ситуации ООО «Алента Плюс» является рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламораспространителем по смыслу Федерального закона «О рекламе» и несет ответственность за нарушение требований, установленных ч.6 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

В связи с неподтверждением в действиях ООО «Этажи» факта нарушения рекламного законодательства, Комиссия решила производство по делу в отношении данного лица прекратить.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Поскольку в материалы дела представлены документы, подтверждающие прекращение распространения рекламы, комиссия Кировского УФАС России решила предписание об устранении нарушения не выдавать.

Руководствуясь ст. 3, ст. 5, ст. 33, ст. 36, ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 №508, Комиссия

### **РЕШИЛА:**

1. Признать ненадлежащей рекламу: «DEPZКИЙ ЕНОТ», Минет бармену 500 р. Штатив ягера 490 р. Комбо виски-energy 2250 р. Боддишот с бармена 500 р. Метр виски 1200 р.» с изображением полуобнаженных образов мужчин и женщин, размещенную на фасаде здания по адресу: Киров, ул. <...>, поскольку в ней нарушены требования части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ

«О рекламе».

2. Признать в действиях ООО «Алента Плюс», выразившихся в определении содержания рекламы, указанной в пункте 1 настоящего решения, содержащей непристойные и оскорбительные образы, сравнения и выражения (словосочетание «Минет бармену 500 р.» в его совокупности с образами полубоженных мужчин и женщин), факт нарушения части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд - в порядке, предусмотренном ст. 198 АПК РФ, в суд - в порядке, предусмотренном ст. 131 ГПК РФ.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>