ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 034/05/5-1172/2019 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

О РЕКЛАМЕ

20 ноября 2019 Волгоград

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, заместитель руководителя управления, Н.И.Б. в рамках осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства о рекламе,

УСТАНОВИЛ:

Антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий государственный надзор за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе: предупреждает, выявляет и пресекает нарушения физическими или юридическими лицами законодательства Российской Федерации о рекламе; возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (ч. 1 ст. 33 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

В соответствии с п. 2 Положения о государственном надзоре в области рекламы, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 20.12.2012 № 1346 (далее - Положение) одним из инструментов выявления и фиксации фактов распространения рекламы, имеющей признаки ненадлежащей рекламы, является систематическое наблюдение за исполнением обязательных требований, анализа и прогнозирования состояния исполнения обязательных требований при осуществлении юридическими лицами деятельности в области рекламы.

Волгоградским УФАС России в рамках осуществления полномочий государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе в октябре 2019 года было выявлено распространение рекламы мебельного магазина «AURA» с изображением двух девушек, одна из которых шепчет другой на ушко с текстом:

Он такой большой! (сверху большими буквами над изображениями девушек)

Ниже и правее от образов девушек текст:

Выбор мебели в (более мелким текстом)

AURA (крупным текстом)

ул. Жукова, 94.(более мелким текстом)

(см. акт мониторинга № 502-р от 13.11.2019).

При этом фраза «Он такой большой» указана бОльшим шрифтом, чем иная указанная в рекламе информация (кроме слова «AURA»).

Реклама размещена на наружной рекламной конструкции по адресам: Волгоград, ул. Рабоче-Крестьянская, с правой стороны по направлению движения в сторону центрального района Волгограда, между административным зданием по адресу ул. Рабоче-Крестьянская, д. 2/2 и жилым домом по адресу ул. Канунникова, д. 1, а также по адресу Волгоград, ул. Рабоче-крестьянская, остановка общественного транспорта «Архитектурно-строительный университет» по направлению движения в сторону Центрального района Волгограда.

В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона о рекламе рекламой признается 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.

Рассматриваемая информация, размещенная на наружной конструкции, является рекламой, т.к.:

- адресована неопределенному кругу лиц;
- распространяется посредством наружной рекламной конструкции;
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижению на рынке.

Объектом рекламирования выступает сам магазин мебели «AURA», а также его ассортимент мебели.

Правилами рассмотрения антимонопольными органами дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе (утверждены постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, далее - Правила) предусмотрено, что дела по фактам распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбуждаются и рассматриваются территориальным органом Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе.

В случае распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, только на территории, подведомственной одному территориальному органу Федеральной антимонопольной службы, дела возбуждаются и рассматриваются по месту распространения такой рекламы.

Согласно ч. 6 ст.5 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.

Согласно позиции ФАС России, изложенной в письме от 29.04.2013 АД/17355/13 «О порядке применения части 6 статьи 5 Закона о рекламе, 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.

При этом, как отмечает ФАС России в этом письме, 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 не требуется получение единогласного мнения или мнения абсолютного большинства потребителей рекламы, достаточно установить наличие значимого количества людей, воспринимающих рекламу как неэтичную.

Размер шрифта, восклицательный знак, выражение лица девушки в совокупности придают непристойное значение выражению «Он такой большой» в рассматриваемой рекламе.

Вопрос об оценке указанной наружной рекламы на предмет использования непристойного выражения в совокупности с образом был включен в повестку очередного заседания Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Волгоградском УФАС 25.10.2019.

Членам Совета был представлена реклама магазина «AURA», на которой изображены две шепчущие девушки и использованием выражения «Он такой большой! Выбор мебели в AURA».

Все члены Экспертного совета единогласно пришли к выводу, что данная реклама является однозначной для понимания, намек на сексуальный подтекст очевиден, он усиливается изображением двух шепчущихся девушек.

Некоторые члена Совета высказались о том, что не понятно, что именно большое («Он такой большой!») – мебель, выбор или что-то другое (предположение одного из членов совета – что-то мужское).

На голосование были поставлены следующие вопросы: использовано ли в указанной рекламе непристойное выражение в совокупности с образами двух шепчущих девушек и допустимо ли, в соответствии с нормами морали и нравственности размещение в рекламе такого выражения и образов, которые были использованы в рассматриваемой рекламе?

По результатам голосования абсолютно все члены Совета проголосовали за то, что в рассматриваемой рекламе использовано непристойное выражение в совокупности с образами двух шепчущих девушек (9 голосов или 9), а также что не допустимо в соответствии с нормами морали и нравственности размещение в рекламе такого выражения и образов, которые были использованы в рассматриваемой рекламе (9 голосов из 9) (См. Протокол №6 Экспертного совета https://volgograd.fas.gov.ru/page/12242).

Таким образом, рассматриваемая реклама магазина «AURA» является не соответствующей требованиям Закона о рекламе.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение ч. 6 ст. 5 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (п. 5 ст. 3 Закона о рекламе).

В ходе выяснения всех обстоятельств дела Управлением был направлен запрос в адрес рекламораспространителя ООО «Сити-Экспресс» (исх. №02-3/8045 от 29.10.2019) о представлении информации о рекламодателе рассматриваемой рекламы с приложением документов, которыми оформлялись отношения по распространению указанной рекламы.

В ответ на данный запрос от ООО «Сити-Экспресс» поступила информация о том, что рекламодателем является ООО «Атеро» (ИНН: 3461005863, КПП: 346101001, ОГРН: 1133443006993, дата присвоения ОГРН: 15.03.2013, адрес: Волгоград, ул. им Кирова, д. 121А, оф. 411, 400067) (вх. № 10613 от 07.11.2019).

Таким образом, по имеющейся информации рекламодателем является ООО «Атеро» (ИНН: 3461005863, КПП: 346101001, ОГРН: 1133443006993, дата присвоения ОГРН: 15.03.2013, адрес: Волгоград, ул. им Кирова, д. 121А, оф. 411.

Заявления от граждан, юридических лиц по факту распространения указанной рекламы не поступали. Вместе с тем, на общедоступных ресурсах в сети Интернет на сайте информационного агентства «Высота 102» по адресу https://v102.ru/forum/84589 при обсуждении одного из новостных материалов, один из пользователей оставил комментарий следующего содержания: «*А то, что рекламы висят где две бабы на ушко друг другу говорят "какой он большой"))) это никого не задело??))*».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 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 № 034/05/5-1172/2019 по признакам нарушения ч. 6 ст. 5 Закона о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения Закона о рекламе: ООО «Атеро» (ИНН: 3461005863, КПП: 346101001, ОГРН: 1133443006993, дата присвоения ОГРН: 15.03.2013, адрес: Волгоград, ул. им Кирова, д. 121А, оф. 411, 400067);

- в качестве лица, обладающего информацией о рассматриваемых обстоятельствах: ООО «Сити-Экспресс» (ИНН: 3459003428, ОГРН: 1133443015221, адрес: ул. Менделеева, д. 218, Волгоград, 400127).

3. Назначить дело № 034/05/5-1172/2019 к рассмотрению на ____ _____ **2019 года в ___ часов ___ минут** (по местному времени, МСК +1) по адресу: г. Волгоград, ул. 7-ая Гвардейская, д.12 (каб. 11, 5-й этаж, левое крыло).

4 . **ООО «Атеро»** представить **на заседание Комиссии в письменной форме** следующую информацию и заверенные надлежащим образом (печатью, а также подписью должностного лица) копии документов:

- письменные объяснения по фактам, послужившим основанием для возбуждения дела;

- сведения о распространении наружной рекламы мебельного магазина «AURA» *«Он такой большой! Выбор мебели в AURA ул. Жукова, 9»*, включая документы, которыми оформлялись отношения по распространению указанной рекламы (договоры со всеми приложениями, дополнительными соглашениями, актами выполненных работ, документы об оплате, согласованные к размещению макеты и текст рекламы (формата А4 в цветном варианте) **с указанием сроков и территории распространения рассматриваемой рекламы**;

- иную информацию, которую считаете необходимой для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела.

5. ООО «Сити-Экспресс» представить **на заседание Комиссии** следующую информацию и заверенные надлежащим образом (печатью, а также подписью должностного лица) копии документов:

- информацию, которую считаете необходимой для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела.