

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-06/57-2018

18 октября 2018 года

город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – (...),

члены Комиссии: (...)

рассмотрев дело № 06-06/57-2018 по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем (...), требований пункта 3 части 5 и части 7 статьи 5, части 9 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии:

заявителя (...),

заинтересованного лица (...), предпринимателя (...) (без доверенности),

лица, в действиях которого, усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ИП (...), (...) (без доверенности)

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России поступило заявление (...) по факту распространения по адресу: г. Омск, ул. 2-ая Совхозная, д. 62 информации следующего содержания *«Досуговый центр 18+ ХОЛОСТЯК Круглосуточно без обеда и выходных запись по телефону: 50-75-75 8951-426-21-21 2-я Совхозная, 62 Отдых у Холостяка это фантастика»* и *«Досуговый центр 18+ Холостяк»*.

Указанная информация сопровождалась изображением мужчины, держащего в руках дымящуюся сигару и коньячный бокал, и женщины в красном платье.

По мнению заявителя, в распространенной рекламе досугового центра «Холостяк» усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Установлено, что собственником помещения, находящегося по адресу: г. Омск, ул. 2-ая Совхозная, д. 62, является (...), заключивший договор от 01.02.2016 о безвозмездном пользовании нежилым помещением с ИП (...).

В соответствии с условиями договора от 26.03.2018 ИП (...) передала вышеуказанное помещение в аренду гражданину (...).

Деятельность в досуговом центре «Холостяк» осуществляет индивидуальный предприниматель (...).

Определением Омского УФАС России в отношении ИП (...) было возбуждено дело по признакам нарушения пункта 3 части 5 и части 7 статьи 5, части 9 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».

На заседании Комиссии Омского УФАС России 18.10.2018 по рассмотрению дела № 06-06/57-2018 заявитель (...) поддержал доводы, ранее изложенные им в письменном виде.

ИП (...) не отрицала факт распространения рекламы досугового центра «Холостяк» с нарушением требований Федерального закона «О рекламе», ею также были представлены фотоснимки, подтверждающие, что в настоящее время реклама досугового центра «Холостяк» по указанному адресу не размещается.

Изучив материалы дела, заслушав пояснения присутствующих лиц, Комиссия Омского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 статьи 3 реклама Федерального закона «О рекламе» - 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 силу пункта 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объектом рекламирования является товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, 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 (пункт 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена наружным способом в адрес неопределенного круга лиц, содержащиеся в рекламе сведения: название досугового центра, номер телефона, график работы совместно с используемым слоганом «Отдых у Холостяка это фантастика» и образами мужчины и женщины привлекают потенциального потребителя к объекту рекламирования – досуговому центру «Холостяк».

Находящиеся в руках у мужчины предметы (дымящаяся сигара и бокал) позволяют отнести их к продукции алкогольной и табачной промышленности, а общее восприятие рекламы вызывает у потребителя ассоциацию с процессом курением и употребления напитков.

[Пунктом 3 части 5 статьи 5](#) Федерального закона «О рекламе» установлен запрет на демонстрацию в рекламе процессов курения и потребления алкогольной продукции.

В силу части 1 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» распространение

наружной рекламы с использованием щитов, стендов, 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 рекламораспространителем, 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 соответствии с пунктом 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» «...Согласно [частям 9 и 10 статьи 19](#) Закона о рекламе установка рекламной конструкции допускается при наличии разрешения на ее установку, выданного органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа, на территориях которых предполагается осуществить установку рекламной конструкции. При отсутствии такого разрешения установка рекламной конструкции является самовольной...».

На запрос Омского УФАС России Департаментом имущественных отношений Администрации города Омска в письме от 01.10.2018 № 14698 представлена информация о том, что «...сведениями о владельце рекламных конструкций, установленных и эксплуатируемых по адресу: г. Омск, ул. 2-ая Совхозная (досуговый центр «Холостяк»), департамент не располагает, разрешения на установку и эксплуатацию поименованных рекламных конструкций департаментом не выдавались...».

В заявлении (...), что договор с собственниками жилых помещений дома № 62 по ул. 2-я Совхозная в г. Омске на размещении рекламы досугового центра «Холостяк» не заключался, документов, подтверждающих обратное, на заседании Комиссии Омского УФАС России лицами, участвующими в деле, не представлено.

Отсутствие у рекламораспространителя рекламы досугового центра «Холостяк» разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции является нарушением части 9 статьи 19 Федерального закона «О рекламе», согласно которой 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.

Таким образом, факт нарушения требований пункта 3 части 5 статьи 5, части 9 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» нашел свое подтверждение в процессе рассмотрения дела № 06-06/57-2018.

Вместе с тем Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о прекращении производства по делу в отношении ИП (...) в части нарушения части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В данном случае использование в рекламе мужского и женского образов в совокупности с информацией «досуговый центр 18+», а также слогана «Отдых у Холостяка это фантастика» не позволяет говорить об отсутствии существенной информации об объекте рекламирования (досуговом центре «Холостяк»), поскольку по определению, данному в пункте 1 статьи 437 Гражданского кодекса Российской Федерации, реклама рассматривается как приглашение делать оферты, если иное прямо не указано в предложении (в силу пункта 2 статьи 437 Гражданского кодекса Российской Федерации содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется, признается офертой (публичная оферта)).

В силу указанного, реклама не должна содержать все существенные условия договора, а также информацию о деятельности, осуществляемой тем или иным лицом, основной квалифицирующий признак рекламы – это привлечение внимания потребителя.

По определению ИП (...) является и рекламодателем, т.е. изготовителем или продавцом товара либо иным определившим объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицом (пункт 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»), и рекламодателем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 3 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В силу части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 9 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».

Учитывая тот факт, что согласно представленным фотоснимкам распространение рекламы досугового центра «Холостяк» в настоящее время прекращено, Комиссией Омского УФАС России принято решение об отсутствии необходимости в выдаче ИП (...) предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 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 рекламу «Досуговый центр 18+ ХОЛОСТЯК Круглосуточно без обеда и выходных запись по телефону: 50-75-75 8951-426-21-21 2-я Совхозная, 62 Отдых у Холостяка это фантастика» и «Досуговый центр 18+ Холостяк», рекламодателем и рекламораспространителем которой является ИП (...), ненадлежащей, нарушающей требования пункта 3 части 5 статьи 5, части 9 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».
2. Производство по делу № 06-06/57-2018, возбужденному по части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в отношении ИП (...), прекратить.
3. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ИП (...) не выдавать.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.
5. Передать материалы дела в УМВД России по г. Омску для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 24 октября 2018 года.

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