

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «22» августа 2013 г

Решение в полном объеме изготовлено «30» августа 2013 г.
Новосибирск

г.

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы - Т.В. Лопаткина,

члены Комиссии: Ю.В. Виногорова – главный специалист-эксперт отдела рекламы,

Е.А. Скоп – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

Д.А. Былина – специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 42, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Сириус» (ИНН 5404461084, юридический адрес: 630064, г. Новосибирск, ул. Ватутина, д. 31), по факту размещения 15.03.2013 г., на сайте в сети Интернет www.amic.ru рекламного баннера Цифрового супермаркета «DNS»: «Ощути 8 гигов!...», с признаками нарушения:

- ч. 6 ст. 5 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон 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, в присутствии «...»,

УСТАНОВИЛА:

29.04.2013 г. в адрес Новосибирского УФАС России поступило обращение и материалы (вх. № 3299) Алтайского краевого УФАС России по факту размещения на сайте в сети Интернет www.amic.ru рекламы Цифрового супермаркета «DNS»: «Ощути 8 гигов» с признаками нарушения части 6 статьи 5 Закона о рекламе.

Новосибирским УФАС России в результате анализа представленных материалов установлено следующее.

Как следует из Акта № 79 от 15.03.2013 г. наблюдения рекламы, размещенной в сети Интернет, и содержания приложенных к нему материалов, на сайте www.amic.ru размещался активный рекламный баннер, представляющий собой видеоряд сменяющихся друг друга слайдов следующего содержания:

«Ощути 8 гигов! (с изображением рыжеволосой девушки в наушниках в белой майке с глубоким декольте, на которую нанесена надпись следующего содержания: «Забери мои 8 гигов». На уровне груди модели справа присутствует крупное изображение наложенной кисти руки.

«DNS_ Цифровой супермакет _ Новый DNS в «ЦУМе»;

«DNS_ Цифровой супермакет _ 16 марта суббота _ первым 300 покупателям Флешка в подарок! _ информацию об организаторе мероприятия, правилах, сроках и месте его проведения, а также о количестве подарков и порядке их получения можно узнать на сайте www.dns-shop.ru»;

«DNS_ Цифровой супермакет _ г. Барнаул, пр. Ленина, 55, ЦУМ, 3 этаж _ Режим работы Пн-Вс с 10:00 – 21:00 _ 555-606».

При наведении курсора на поле изображения с девушкой, пальцы изображенной руки анимируются специфическим образом: их синхронное движение имитирует сжатие. Дальнейшее движение курсора приводит к смещению изображения руки в пределах поля изображения. При циклической смене слайдов и появлении изображения с девушкой, изображение кисти руки вновь наложено справа на грудь девушки.

В соответствии с ч.1 ст.3 Закона 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;

объект рекламирования - 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.

Рассматриваемая информация направлена на привлечения внимания неопределенного круга лиц к объекту рекламирования - юридическому лицу, действующему под обозначением «Цифровой супермакет DNS», а также проводимому 16 марта мероприятию с вручением первым 300 покупателям определенного подарка, что в полной мере соответствует понятию «реклама».

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.

В ч. 6 ст.5 Закона о рекламе (как и в других законодательных актах) не указано перечня образов, которые могут считаться оскорбительными и непристойными.

При этом, согласно Большому толковому словарю русского языка, «непристойный -

предосудительный, крайне неприличный, т.е. не соответствующий, противоречащий правилам приличия, хорошего тона».

Комиссия при оценке соответствия рекламы требованиям законодательства о рекламе учитывает совокупность всех элементов зрительного воздействия, привлекающих внимание потребителей указанной рекламы, включая сведения о цифровом супермаркете, о рекламируемом мероприятии, проводимом в данном магазине, и образы, используемые в рекламе.

Используемый зрительный образ девушки в свою очередь воспринимается в совокупности с содержанием текстов, расположением надписей, расположением и размером изображенной кисти руки, особенностями анимации пальцев и движения кисти.

Комиссия пришла к выводу, что рассматриваемая реклама содержит непристойный образ, размещена на общедоступном сайте в сети Интернет, в том числе в непосредственном доступе для несовершеннолетних.

Данные обстоятельства указывают на нарушение ч. 6 ст. 5 Закона о рекламе.

Указанная позиция находит свое подтверждение в сложившейся судебной практике (например, Постановление Федерального Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 13.12.2010 г. по делу № А82-2921/2010, Постановление Восьмого арбитражного апелляционного суда от 30.09.2011 г. по делу № А45-6175/2011, Решение Арбитражного суда Красноярского края от 19.03.2012 г. по делу № А33-778/2012).

В соответствии с ч.6 ст.38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение ч.3 ст.5 указанного Закона несет рекламодатель, т.е. изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Из документов, представленных по запросу Алтайского краевого УФАС России ООО «Амител» (вх. № 2214 от 27.03.2013 г.), следует, что рекламодателем данной рекламы является Общество с ограниченной ответственностью «Трафик» на основании Договора № W-348-2013 от 04.03.2013 г.

Согласно ст.1 указанного Договора, его предметом является оказание услуг по размещению информации рекламного характера (рекламный материал: баннер, новость/и, пакет новостей, фоторепортаж, статья, анонс, online-конференция, интервью) на сайте информационного агентства «Амител» в сети интернет по адресу www.amic.ru.

В соответствии с письменными пояснениями ООО «Амител», рекламный материал в уже готовом виде был предоставлен посредством электронной почты директором ООО «Трафик» - «...».

Также ООО «Амител» представлены электронная переписка о согласовании рекламного макета с ООО «Трафик», счет № 97 от 06.03.2013г. платежное поручение № 9 от 07.03.2013 г., Счет-фактура №00000110 от 31.03.2013 г., Акт № 00000110 от 31.03.2013 г., согласно которому услуги выполнены полностью и в срок, стороны претензий друг к другу не имеют.

В свою очередь, между ООО «Трафик» и ООО «Сириус» заключен Договор № 3 от 6.03.2013 г., согласно которому исполнитель (ООО «Трафик») обязуется оказать заказчику (ООО «Сириус») услуги по размещению (производству и размещению) рекламной информации заказчика на сайте www.amic.ru.

В силу п. 4.5 указанного Договора, заказчик самостоятельно несет ответственность за содержание и формы рекламных материалов, требованиям законодательства РФ.

ООО «Сириус» так же был представлен заказ на размещение рекламы и макет, согласованный к размещению на сайте в сети Интернет www.amic.ru с 9 марта 2013 года.

Таким образом, рекламодателем рассматриваемой рекламной информации, является Общества с ограниченной ответственностью «Сириус» (ИНН 5404461084, юридический адрес: 630064, г. Новосибирск, ул. Ватутина, д. 31)..

16.08.2013 г. ООО «Сириус» был представлен отзыв (вх. № 6565), в котором Общество не усматривает в рассматриваемой рекламе признаков нарушения ч.6 ст. 5 Закона о рекламе, поскольку, по мнению Общества изображение девушки в декольте не является непристойным образом и встречается в обыденной жизни повсеместно, в связи с чем ходатайствует о проведении культурологической экспертизы или вынесении данной рекламной информации на рассмотрение Экспертного Совета по рекламе при Новосибирском УФАС России.

На рассмотрении дела Комиссией Новосибирского УФАС представитель ООО «Сириус», прослушав основания возбуждения дела, которое было возбуждено исходя из анализа рекламной информации в полном объеме, признала факт нарушения законодательства о рекламе и отозвала ходатайство о проведении культурологической экспертизы или вынесении данной рекламной информации на рассмотрение Экспертного Совета.

Согласно п.4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама -реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Ненадлежащая реклама не допускается.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» №38-ФЗ от 13 марта 2006г. и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Сириус» (ИНН 5404461084, юридический адрес: 630064, г. Новосибирск, ул. Ватутина, д. 31) нарушившим требования:

- 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,

а информацию, размещенную 15.03.2013 г. на сайте в сети Интернет www.amis.ru, выполненную в виде активного рекламного баннера, представляющего собой видеоряд сменяющих друг друга слайдов следующего содержания:

- «Ощути 8 гигов! (с изображением рыжеволосой девушки в наушниках в белой майке с глубоким декольте, на которую нанесена надпись следующего содержания: «Забери мои 8 гигов»);

- «DNS_ Цифровой супермакет _ Новый DNS в «ЦУМе»;

- «DNS_ Цифровой супермакет _ 16 марта суббота _ первым 300 покупателям Флешка в подарок! _ информацию об организаторе мероприятия, правилах, сроках и месте его проведения, а также о количестве подарков и порядке их получения можно узнать на сайте www.dns-shop.ru»;

- «DNS_ Цифровой супермакет _ г. Барнаул, пр. Ленина, 55, ЦУМ, 3 этаж _ Режим работы Пн-Вс с 10:00 – 21:00 _ 555-606», при этом на уровне груди модели появлялось крупное изображение кисти руки, анимированное специфическим образом, ненадлежащей рекламой.

2. Выдать ООО «Сириус» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«30» августа 2013 г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Т.В. Лопаткина,

члены Комиссии: Ю.В. Виногорова – главный специалист-эксперт отдела рекламы,

Е.А. Скоп – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

Д.А. Былина – специалист-эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от 29 августа 2013 г. по делу № 42 о признании информации, размещенной 15.03.2013 г. на сайте в сети Интернет www.amis.ru, ненадлежащей рекламой,

в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1,3 статьи 36 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Сириус» (ИНН 5404461084, юридический адрес: 630064, г. Новосибирск, ул. Ватутина, д. 31) в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе. Для этого прекратить распространение рекламы с нарушением требований:

- ч. 6 ст. 5 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон 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, следующего содержания:

«Ощути 8 гигов! (с изображением рыжеволосой девушки в наушниках в белой майке с глубоким декольте, на которую нанесена надпись следующего содержания: «Забери мои 8 гигов». На уровне груди модели справа присутствует крупное изображение наложенной кисти руки.

«DNS_ Цифровой супермакет _ Новый DNS в «ЦУМе»;

«DNS_ Цифровой супермакет _ 16 марта суббота _ первым 300 покупателям Флешка в подарок! _ информацию об организаторе мероприятия, правилах, сроках и месте его проведения, а также о количестве подарков и порядке их получения можно узнать на сайте www.dns-shop.ru»;

«DNS_ Цифровой супермакет _ г. Барнаул, пр. Ленина, 55, ЦУМ, 3 этаж _ Режим работы Пн-Вс с 10:00 – 21:00 _ 555-606».

При наведении курсора на поле изображения с девушкой, пальцы изображенной руки анимируются специфическим образом: их синхронное движение имитирует сжатие. Дальнейшее движение курсора приводит к смещению изображения руки в пределах поля изображения. При циклической смене слайдов и появлении

изображения с девушкой, изображение кисти руки вновь наложено справа на грудь девушки.

2. ООО «Сириус» представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания, в срок до «01» октября 2013 г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Новосибирское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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