

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 063/05/5-34/2023

16 февраля 2023 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 № 063/05/5-34/2023, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя ... (далее – ИП ... по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно части 6 статьи Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»)),

в присутствии представителей:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства рекламе - ИП ...), лицо было уведомлено надлежащим образом, что подтверждается отчетом об отслеживании почтового направления с почтовым идентификатором 80089180630807, с пометкой «неудачная попытка вручения 19.01.2023», списком внутренних почтовых отправлений № 266 от 18.01.2023, чеком от 18.01.2023, а также посредством электронной почты, что подтверждается материалами дела;

заявителя – Администрация Ленинского внутригородского района г.о. Самара (ул. Садовая, 243, г. Самара), представители по доверенности: (доверенность № 10/00-02/146 от 01.02.2023), ... (доверенность № 10/00-02/147 от 01.02.2023), лицо было уведомлено надлежащим образом, что подтверждается отчетом об отслеживании почтового направления с почтовым идентификатором 80089180630777, с пометкой «вручение адресату почтальоном 20.01.2023», списком внутренних почтовых отправлений № 266 от 18.01.2023, чеком от 18.01.2023, а также посредством электронной почты, что подтверждается материалами дела;

заинтересованного лица – Самарский РФ АО «Россельхозбанк» (ул. Ново-Садовая, д. 207, г. Самара), представитель по доверенности ... (доверенность № 58 от 27.07.2021), лицо было уведомлено надлежащим образом, что подтверждается отчетом об отслеживании почтового

направления с почтовым идентификатором 80089180630791, с пометкой «вручение адресату почтальоном 20.01.2023», списком внутренних почтовых отправлений № 266 от 23.01.2023, чеком от 18.01.2023, а также посредством электронной почты, что подтверждается материалами дела;

В отсутствие представителей:

заинтересованного лица – Управление Роскомнадзора по Самарской области (ул. Молодогвардейская, д. 198, г. Самара), лицо было уведомлено надлежащим образом, что подтверждается отчетом об отслеживании почтового направления с почтовым идентификатором 80089180630784, с пометкой «вручение адресату почтальоном 19.01.2023», списком внутренних почтовых отправлений № 266 от 23.01.2023, чеком от 18.01.2023, а также 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 Администрации Ленинского внутригородского района г.о. Самара (далее Администрация) (вх. № 16584/22 от 15.11.2022) о наличии признаков нарушения законодательства РФ о рекламе, выразившихся в размещении баннера рекламой с содержанием «кооперативная рюмочная ДЯДЯ БЛЁ-Ё-ЕЕВА-А-А-А-А-А-А...» по адресу: ул. Ленинская, д. 224, г. Самара.

Из заявления следует, что в адрес Администрации поступило обращение АС «Россельхозбанк» по вопросу размещения рекламной конструкции на фасад дома № 224 по ул. Ленинской, г. Самара.

Также в своем заявлении Администрация указала что по указанному адресу подвальном помещении расположена рюмочная «Дядя Лева». Над входом помещение расположена вывеска «Дядя Веня. Друзья уже ждут. Американская крыса. Просто Игорь» шириной 1,5 м, высотой 0,6 м.

Слева от входа в рюмочную размещается конструкция с текстом «Здесь в кооперативной рюмочной «Зд сь въ кооперативной рюмочной «Дядя Блева» в 2021 — 2056 гы. Столовался госсекретарь Государственного совет Самогонщиковъ Максимъ Чуркинъ. Его сиятельство многократно бухаль отмечаль превосходныя качества подаваемыхъ водокъ и самогоновъ» габаритными размерами: ширина 0,5м, высотой 72 см. Также на фасад расположена конструкция следующего содержания: «кооперативная рюмочна ДЯДЯ БЛЁ-Ё-ЕЕВА-А-А-А-А-А-А режим работы синего настроения: пн-что 17.00 –

01.00 пт-сб 17.00 — 03.00 вс. 17.00 01.00. Вход с ручными тигрятами и сызранским императрицами конкретно-строго запрещен» с габаритными размерами ширина 1,07 м, высота 3 м.

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» объект рекламирования - это товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятия (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Таким образом, информация, расположенная слева от входа с содержанием в виде баннера «кооперативная рюмочная ДЯДЯ БЛЁ-Ё-ЕЕВА-А-А-А-А-А-А..» является рекламой, поскольку направлена на неопределенный круг лиц, так же объект в виде индивидуализации лица «Дядя блева».

Следовательно, рассматриваемая реклама должна соответствовать требованиям ФЗ «О рекламе».

На основании части 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).

На рассматриваемой рекламе изображена абстракция человеческой фигуры, предположительно осуществляющую человеческую физическую потребность в виде мочеиспускания, одновременно употребляющую, предположительно, алкогольную продукцию.

Данное изображение (образ) является непристойным и может ассоциироваться с образом пьяного человека.

Кроме того, в адрес Самарского УФАС России поступило заявление Администрации, перенаправленное Управлением Роскомнадзора по Самарской области (вх. № 16675-ЭП/22 от 09.12.2022, вх. № 16836/22) (исх. № 2365/07/63 от 08.12.2022), с признаками нарушения законодательства РФ о рекламе, выразившееся в распространении рекламы на странице «Дядя блева» социальной сети «ВКонтакте» с содержанием «Сегодня определенно нужно нажраться, а лучше наебениться. Начать можно с пива. Список кранов

Блёве.» и под данной и надписью фотография с перечнем алкогольных напитков «kriek MAX 400/0.5 вишневая косточка ваниль миндаль 3.5% ... сидор 230/0. яблочный 5.5%... 1664blanc-170/05 пшеничное с цитрусом 4.8%... velka morava 220/0.5...» (размещенная 24.10.2022), также «к нам подъехала мордочка-садс мазо-водочка. Относительно новая премиум bioВодчина...» с прикрепленными двумя фотографиями на одной изображен мужчина предположительно с водкой «Чистые Росы» (исходя из описания), а на второй девушка в латексном костюме и в латексной маске (размещенная 19.11.2022) и «Дешевле только в Чикаго, тс который в Чапаевске...» с фотографией на которой изображен перечень алкоголя «La Fayette, Хортица...» (размещенная 12.11.2022).

Данная информация подпадает под понятие рекламы поскольку имеет объект рекламирования в виде товара определенных алкогольных напитков: водка «Чистые Росы», kriek MAX, 1664blanc, velka Morava, La Fayette, Хортица направлена на неопределенный круг лиц.

На основании части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде ее чрезмерного потребления, причем такому предупреждению должно быть отведено не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

На указанной рекламе отсутствует предупреждающая надпись.

Таким образом, реклама по адресу: ул. Ленинская, д. 224, г. Самара содержанием «кооперативная рюмочная ДЯДЯ БЛЁ-Ё-ЕЕВА-А-А-А-А-А..» содержит признаки нарушения части 6 статьи 5, а реклама на странице «Дядя Блёва» в социальной сети «ВКонтакте» от 24.10.2022 и от 19.11.2022 содержит признаки нарушения части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

На основании части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 6 статьи 5 частью 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно информации представленной Администрацией, деятельность по адресу: ул. Ленинская, д. 224, г. Самара под наименованием «Дядя Лева», «Дядя Блёва» осуществляет ИП ...

Исходя из указанного, в действиях ИП ... содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе, а именно: части 6 статьи 5 и части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 ФЗ «О рекламе» в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе, Комиссией было возбуждено дело № 063/05/5-874/2022 (определение о возбуждении и назначении к рассмотрению дела (исх.№ 242/8 от 16.-1.2023).

На заседании Комиссии ИП ... были представлены: договор Купли - продажи с 12.11.2021, согласно которому, помещение по адресу: ул. Ленинская, д. 224, г. Самара (где осуществляется деятельность рюмочной под наименованием «Дядя Лева», «Дядя Блева») принадлежит ИП, а также фотоматериал подтверждающий что рассматриваемая реклама по адресу: ул. Ленинская, д. 224, г. Самара с содержанием «кооперативная рюмочная ДЯДЯ БЛЕ-Ё-ЕЕВА-А-А-А-А-А-А...» и информация по адресу: ул. Ленинская, д. 224, г. Самара с содержанием «Зд сь въ кооперативной рюмочной «Дядя Блева» въ 2021 — 205 гъ. Столовался госсекретарь Государственного совета Самогонщиков Максимъ Чуркинъ» в данный момент отсутствует.

Также, ИП ... пояснил, что не считает, что рассматриваемая реклама нарушает законодательства РФ о рекламе, а группу в социальной сети «ВКонтакте» на странице группы «Рюмочная Дядя Блева» (https://vk.com/rymka_blevc) размещает не он, а фанаты рюмочной «Дядя Блева».

Заявитель и присутствующее заинтересованное лицо поддержали довод заявления.

Заслушав объяснения присутствующих на заседании Комиссии лиц проанализировав материалы дела, Комиссия Самарского УФАС России приходит к следующим выводам.

Как ранее было установлено, информация «кооперативная рюмочная ДЯДЯ БЛЕ-Ё-ЕЕВА-А-А-А-А-А-А-А-А...» является рекламой по адресу: ул. Ленинская, д. 224, г. Самара, 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 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).

Указанная реклама является непристойной в силу следующего.

Как ранее было установлено, на рассматриваемой рекламе изображена абстракция человеческой фигуры, предположительно осуществляющую человеческую физическую потребность в виде мочеиспускания, одновременно употребляющую, предположительно алкогольную продукцию.

Непристойный образ (внешний вид, облик) - это образ, способный вызвать

потребителя рекламы ощущение его (образа) неуместности и недопустимости то есть несоответствия данной обстановке, ситуации.

Кроме того, при решении вопроса о соответствии той или иной рекламной информации требованиям части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе» такую информацию следует оценивать в совокупности с обстоятельствами ее размещения (например, место расположения рекламной конструкции с учетом близости учреждениям культуры, объектам культуры, кладбищам и т.п.).

В ходе рассмотрения дела с помощью сервиса «2ГИС» было установлено, что на расстоянии в 250м от рюмочной «Дядя Блева» располагается МБ дополнительного образования г.о. Самара «Спортивная школа олимпийского резерва № 5», в 450м находится МБОУ «Школа № 6 с углубленным изучением отдельных предметов им. М.В. Ломоносова» г.о. Самара и в 100м находится Администрация.

Школа - учебное заведение, которое осуществляет общее образование воспитание молодого поколения.

Администрация осуществляет деятельность в сфере образования, культуры спорта и т.д.

Таким образом, рассматриваемая реклама является непристойной и нарушает положение части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

При этом, в указанной рекламе отсутствует нарушение требований части статьи 21 ФЗ «О рекламе», поскольку из указанной рекламы не удается установить какого рода напиток изображен, в связи с тем, что отсутствует обозначение или индивидуализация какого-либо алкогольного продукта.

Также, в ходе рассмотрения указанного дела было установлено, что информация «Здесь в кооперативной рюмочной «Дядя Блева» в 2021 — 2056 гг. Столовался госсекретарь Государственного совета Самогонщиков Максим Чуркин. Его сиятельство многократно бухал и отмечал превосходные качества подаваемых водок и самогон» является рекламой, поскольку имеет объект рекламирования в виде индивидуализации лица «Дядя Блева» направлена на неопределенный круг лиц.

Согласно части 11 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при производстве, размещении распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

В части 2 статьи 3 Федерального закона «О государственном языке Российской Федерации» указан порядок использования в рекламе текстов на иностранном языке.

В силу данной нормы, в рекламе допускается использование иностранных слов

и выражений, если одновременно в рекламе присутствует их идентичный перевод на русский язык.

Слова «бухаль, отмечаль, превосходная, подаваемых водок, самогонных указанные в данной рекламе отсутствуют в Русском языке.

При этом, перевода в указанной рекламе не указано.

Таким образом, данная реклама не соответствует части 11 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Вместе с тем, данная норма является отсылочной к общим положениям законодательства Российской Федерации, за нарушение данной нормы статьей 38 ФЗ «О рекламе» не определен субъект ответственности. Соответственно статья 38 ФЗ «О рекламе» не устанавливает ответственность за нарушение требований части 11 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама, 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 рекламах: «Дядя Блева» в 2021 — 2056 гг. Столовался госсекретарь Государственного совета Самогонщиков Максим Чуркин. Его сиятельство многократно бухаль и отмечаль превосходная качества подаваемых водок самогонных», «кооперативная рюмочная ДЯДЯ БЛЁ-Ё-ЕЕВА-А-А-А-А-А-А... указывается словосочетание «Кооперативная рюмочная».

Согласно разъяснению КРМФО (IFRIC) 2 «Доли участников в кооперативных организациях и аналогичные инструменты» кооперативы и другие аналогичные организации формируются группами лиц для достижения общих экономических и социальных целей. В национальном законодательстве разных стран кооператив обычно определяется как сообщество, основанное на членстве предусматривающее объединение усилий его членов для осуществления коммерческой деятельности с целью достижения экономического роста (принцип взаимопомощи).

При этом, деятельность по адресу: ул. Ленинская, д. 224, г. Самара осуществляется в единственном лице ИП ...

Таким образом, потребитель вводится в заблуждение, поскольку деятельность ИП ... не является кооперативной, что нарушает положения части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Также, в ходе рассмотрения дела Комиссия приходит к выводу о том, что информация в группе «Рюмочная Дядя Блева» в социальной сети «ВКонтакте» (https://vk.com/rymka_bleva) не является рекламой в силу следующего.

Не является рекламой информация о производимых или реализуемых товарах, размещенная на сайте производителя или продавца данных товаров или на

страницах в социальных сетях производителя или продавца данных товаров, если указанные сведения предназначены для информирования посетителей сайта или страницы в социальной сети о реализуемых товарах, ассортименте, правилах пользования, также не является рекламой информация о хозяйственной деятельности компании, акциях и мероприятиях, проводимых данной компанией и т.п. (данная позиция подтверждается Постановлением Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 26.07.2022 № Ф02-3323/2022 по делу № А19-18599/2021, Постановлением Арбитражного суда Северо-Западного округа от 30.08.2021 № Ф07-10795/2021 по делу № А56-918/2021, Постановлением Арбитражного суда Уральского округа от 16.04.2021 № Ф09-1218/21 по делу № А50-14310/2020.).

В связи с указанным признаками нарушения части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» отсутствуют.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 6 статьи 5 и частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

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

ИП ... является рекламодателем указанной рекламы, что подтверждается следующими обстоятельствами:

1. Договором купли продажи от 12.11.2021.;
2. Письмом Администрации № 10/3-03/4693 (вх. № 16584/22 от 07.12.2022);
3. Пояснениями ИП ... (вх. № 15914/22 от 24.11.2022);
4. Определение о возбуждении и назначении к рассмотрению дела (исх. № 242/ от 16.-1.2023);
5. Служебной запиской от 16.01.2023.

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

Федерации, является ненадлежащей.

У Самарского УФАС России отсутствуют сведения о продолжении нарушения ИП ... ФЗ «О рекламе», в связи с чем Комиссия Самарского УФАС России пришла к выводу об отсутствии оснований для выдачи ИП ... предписания.

На основании вышеизложенного и руководствуясь частью 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п. 42-48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 №1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу по адресу: ул. Ленинская, д. 224, г. Самара с содержанием «кооперативная рюмочная ДЯДЯ БЛЕ-Ё-ЕЕВА-А-А-А-А-А...», поскольку она содержит нарушения частей 6, 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», рекламу по адресу: ул. Ленинская, д. 224, г. Самара с содержанием «Зд сь въ кооперативной рюмочной «Дядя Блева» въ 2021 — 2056 гъ. Столовался госсекретарь Государственного совета Самогонщиков Максимъ Чуркинъ Его сиятельство многократно бухаль и отмечаль превосходная качества подаваемых водокъ и самогоновъ», поскольку она содержит нарушения части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».
2. Предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства ИП ... не выдавать.
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 07 февраля 2023г.

Решение изготовлено в полном объеме 16 февраля 2023 г.

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

Председатель Комиссии

...

Члены Комиссии

...

...