РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/5-690/2020

04 августа 2020 года
город Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее - Омское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – (…)

члены Комиссии: (…),

рассмотрев дело № 055/05/5-690/2020 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Общепитсервис», ИНН 5504164039, ОГРН 1205500000122, адрес (место нахождения): 644010, г. Омск, пл. Ленинградская, д. 1, пом. 101П (далее - ООО «Общепитсервис») требований части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие представителя от заинтересованного лица ООО «Сибирь Аутдор», извещенного надлежащим образом,

в присутствии представителей лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства о рекламе – (…) (по доверенностям от 03.08.2020)

УСТАНОВИЛА:

В ходе осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе сотрудником Омского УФАС России установлен факт размещения около дома № 10 по пр. К. Маркса в г. Омске информации следующего содержания: «*Leningradka бутербродная А ты был у нас в гостях? Наведи камерой своего смартфона Ленинградская площадь 1 +79603555295*» (справка от 08.06.2020).

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространяемая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирования и поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

Указанная информация подпадает под определение рекламы, содержит все ее признаки:

- распространена наружным способом, адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к бутербродной «Leningradka»;

- призвана формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования, способствует его продвижению на рынке.

В распространенной рекламе содержится изображение плаката «Ты записался добровольцем?» художника Д. Моора, созданного им в 1920 году, и использовавшийся во время Гражданской и Великой Отечественной войн. Главной идеей плаката Д. Моора являлся патриотический призыв к исполнению долга по защите Родины.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 2 Постановления Совмина СССР от 16.09.1982 № 865 «Об утверждении Положения об охране и использовании памятников истории и культуре» к памятникам истории и культуры относятся: памятники истории - здания, сооружения, памятные места и предметы, связанные с важнейшими историческими событиями в жизни народа, развитием общества и государства, революционным движением, с Великой Октябрьской социалистической революцией, гражданской и Великой Отечественной войнами, социалистическим и коммунистическим строительством, укреплением международной солидарности, а также с развитием науки и техники, культуры и быта народов, с жизнью выдающихся политических, государственных и военных деятелей, народных героев, деятелей науки, литературы и искусства.

В настоящее время плакат «Ты записался добровольцем?» является памятником истории и культуры, входит в коллекцию политического плаката Государственного музея истории города Санкт-Петербурга.

В письме ФАС России от 29.04.2013 № АД/17355/13 «О порядке применения части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе» указано:

- к бранным словам относятся нецензурные слова, а также к таким словам, по мнению специалистов ФАС России, могут быть отнесены слова и выражения, которые используются в качестве ругательств или оскорбления;

- 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;

- к оскорбительным образам, сравнениям и выражениям - слова и изображения, которые, в том числе, ущемляют человеческое достоинство, принижают значимость отдельных лиц, исторических событий, памятных дат.

Учитывая, что вопрос отнесения изображений, слов и иных образов к оскорбительным носит оценочный характер, Управлением 07.07.2020 было проведено заочное заседание Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Омском УФАС России, в повестку которого был включен вопрос об оценке восприятия рассматриваемой рекламы.

> Большинство экспертов сошлось во мнении, что данная реклама недопустима к распространению, поскольку использование в рекламе бутербродной образа красноармейца неприемлемо с точки зрения этичности, является оскорбительным по отношению как к истории, так и к ныне живущим ветеранам Великой Отечественной войны (протокол от 07.07.2020).

В силу части 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.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Спорная реклама распространялась на рекламной конструкции, принадлежащей ООО «Сибирь Аутдор».

На запрос Омского УФАС России ООО «Сибирь Аутдор» представлена информация (вх. № 7135э от 29.06.2020), согласно которой реклама распространялась на основании договора, заключенного с ООО «Общепитсервис», «*в соответствии с которым ООО «Сибирь Аутдор» обязалось оказать услуги по распространению рекламной информации, предоставляемой ООО «ОБЩЕПИТСЕРВИС» на средствах наружной рекламы».*

В качестве доказательств были представлены: договор № 1083-СА о распространении и размещении наружной рекламы от 06.02.2020 (далее – Договор), платежное поручение № 51 от 08.06.2020, макет рекламы, акт сдачи-приемки № 1964 от 03.06.2020.

Определением от 09.07.2020 Омским УФАС России в отношении ООО «Общепитсервис» возбуждено дело по признакам нарушения части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В ответ на определение от 09.07.2020 ООО «Общепитсервис» представлены пояснения (вх. № 8238 от 24.07.2020), согласно которым факт принадлежности рекламы Обществу не отрицается, одновременно *(...).*

В соответствии с актом сдачи-приемки № 1964, подписанным ООО «Общепитсервис» и ООО «Сибирь Аутдор», окончательная дата периода распространения рекламы - 03.06.2020.

При этом Исполнитель обязан в срок не ранее 2 (двух) календарных дней до конца периода распространения РИМ и не позднее 15 (пятнадцати) дней после окончания периода распространения РИМ обеспечить демонтаж РИМ, если срок не согласован сторонами в Приложении С (статья 2 Договора).

На заседании Комиссии 04.08.2020 представитель ООО «Общепитсервис» (…) поддержал позицию Общества, изложенную в пояснения от 24.07.2020, при этом указал (...).

При этом макет для производства плаката был предоставлен ООО «Общепитсервис», услуги по изготовлению баннера были оказаны на основании договора от 28.04.2020 № № 227-ПСА, приняты ООО «Общепитсервис» без замечаний, что подтверждается Актом сдачи-приемки № 1594 от 30.04.2020.

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (пункт 5 статьи 3 Федерального

закона «О рекламе»).

Исходя из представленных ООО «Сибирь Аутдор» документов, пояснений Общества лицом, определившим содержание рекламы, является ООО «Общепитсервис».

Ответственность за нарушение требований, установленных частью 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель (часть 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе»).

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения, Комиссия пришла к выводу о нарушении Обществом части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», поскольку использование в рекламе образа красноармейца с плаката «Ты записался добровольцем?» дискредитирует саму идею борьбы народа с захватчиками, при этом несет оскорбительный характер по отношению к памятнику истории, фактически превращая символ эпохи в искаженный образ, использованный в продвижении услуг бутербродной «Leningradka».

Учитывая, что в настоящее время ненадлежащая реклама не распространяется, Комиссия Омского УФАС России приняла решение об отсутствии необходимости в выдаче предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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 «*Leningradka бутербродная А ты был у нас в гостях? Наведи камерой своего смартфона Ленинградская площадь 1»* ООО «Общепитсервис» (ИНН 5504164039, ОГРН 1205500000122), размещенную на рекламной конструкции ООО «Сибирь Аутдор» (около дома № 10 по пр. К. Маркса в г. Омске), с использованием образа красноармейца с плаката автора Дмитрия Моора «Ты записался добровольцем?» ненадлежащей, нарушающей требования части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 07 августа 2020 года.

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