

РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/5-224/2019

21 мая 2019 года
Омск

город

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 № 055/05/5-224/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обществом с ограниченной ответственностью «Бродвей», адрес (место нахождения): 644024, г. Омск, ул. Березовского, д. 19, ИНН 5507214168, ОГРН 1095543033431 (далее – ООО «Бродвей», Общество) требований части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие заявителя (...) и лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ООО «Бродвей», извещенных надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России поступило обращение (...) по факту распространения рекламы шоу-бара «K.U.K.L.A» на видеомониторе, расположенном на 1 этаже бизнес-центра.

По мнению заявителя, вышеуказанная реклама является непристойной, нарушающей требования законодательства Российской Федерации о рекламе.

В целях рассмотрения поступившего обращения специалистом Омского УФАС России 08.02.2019 был осуществлен выезд по адресу: г. Омск, ул. Пушкина, д. 67, корп.1, по результатам которого составлен акт фиксации.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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 (пункт 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Товар - 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 (посредством видеомонитора), в адрес неопределенного круга лиц, направлена на привлечение внимания к шоу-бару «K.U.K.L.A» и оказываемым в нем услугам.

По информации рекламораспространителя (ЗАО «Инстал»), рекламодателем вышеуказанной рекламы является ООО «Бродвей» (договор № АО-150 от 28.09.2016).

Кроме того, ЗАО «Инстал» был представлен видеоролик с рекламой шоу-бара «K.U.K.L.A».

В распространенной рекламе усматриваются признаки нарушения части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», согласно которой 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.

Определением от 27.03.2019 Омским УФАС России было возбуждено дело № 055/05/5-224/2019 по признакам нарушения требований части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», назначена дата рассмотрения 10.04.2019 в 15:00 часов.

Учитывая, что на дату рассмотрения дела у Управления отсутствовали сведения о надлежащем извещении ООО «Бродвей», определением Омского УФАС России срок рассмотрение дела был продлен, назначена новая дата рассмотрения дела - 21.05.2019 в 15:00 часов.

В процессе рассмотрения дела ООО «Бродвей» представило пояснения:

- *«использованный в рекламе женский образ не сопровождается какой-либо зрительной, графической или иной информацией, которая придавала бы рекламе непристойный, оскорбительный, неприличный и бесстыдный смысл. Содержание рекламы информирует об осуществлении юридическим лицом деятельности в области исполнительных искусств, представлений, концертов и прочей творческой деятельности, выраженных в различных танцевальных стилях, таких как пилатес и пол денс»;*

-*«реклама, размещенная в офисном центре не носит непристойного или вызывающего характера, поскольку выполнена в сдержанной форме»;*

- *«у нашей компании не было умысла разместить рекламу, которая станет предметом разбирательства с ФАС, кроме того, мы полагались на компанию, которая данный ролик с нами согласовала и разместила. Мы рассчитывали на профессионализм и опыт ЗАО*

«Интел», их знание законодательства о рекламе и того, что можно размещать, что нет» (вх. 2763 от 21.03.2019, № 4793 от 15.05.2019).

При рассмотрении дела Комиссией Омского УФАС России было установлено следующее.

Факт размещения спорной рекламы в указанном месте и принадлежность ее Обществу не оспаривается ООО «Бродвей», подтвержден и установлен документально (договор № АО-150 от 28.09.2016, акт фиксации от 08.02.2019).

В процессе рассмотрения дела было проанализировано содержание рекламного видеоролика, при этом Комиссия Омского УФАС России отмечает, что признание использованных в рекламе образов непристойными в данном случае не должно требовать специальных знаний ввиду того, что разрешение этого вопроса должно осуществляться с позиции рядового потребителя, на привлечение внимания которого направлена реклама, поскольку именно потребитель выступает субъектом рекламных правоотношений.

Принимая во внимание тот факт, что поводом для подачи обращения была реакция несовершеннолетнего сына заявителя на рекламу, Комиссия Омского УФАС России считает, что рекламодателю (ООО «Бродвей») необходимо осуществлять более строгий контроль за содержанием рекламы.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия не может согласиться с доводом ООО «Бродвей» о том, что реклама «размещенная в офисном центре не носит непристойного или вызывающего характера», поскольку выбранный рекламодателем для привлечения внимания потребителя способ (позы полуобнаженных танцующих молодых женщин, их размер относительно прочего основного изображения, степень их обнаженности, расположение на экране и т.п.) не отвечает критериям пристойности, установленным в обществе, а для некоторых категорий граждан в силу религиозных, философских и иных убеждений может являться еще и оскорбительным.

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

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

Исходя из данного определения, ООО «Бродвей» является рекламодателем, т.е. лицом, определившим объект рекламирования и содержание рекламы.

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

При этом часть 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» за нарушение требований части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» не устанавливает ответственность для рекламодателя, т.е. лица, осуществляющего распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств («ЗАО «Инстал»).

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ООО «Бродвей» требований части 6 статьи 5 Федерального закона «О

рекламе» при распространении рекламы шоу-бара «K.U.K.A.» на видеомониторе, расположенном по адресу г. Омск, ул. Пушкина, д. 67, корп.1.

Учитывая пояснения ЗАО «Инстал» от 18.02.2019 № 3 о том, что в настоящее время реклама не распространяется, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу об отсутствии необходимости в выдаче ООО «Бродвей» предписания о нарушении 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 (рекламный ролик) шоу-бара «K.U.K.A.», рекламодателем которой является ООО «Бродвей» (ИНН 5507214168, ОГРН 1095543033431), распространенную на 1-ом этаже бизнес-центра (г. Омск, ул. Пушкина, д. 67, корп.1) 08.02.2019, ненадлежащей, нарушающей требования части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Бродвей» не выдавать.

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

Решение изготовлено в полном объеме 31 мая 2019 года.

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