



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ по делу № 61

Резолютивная часть Решения оглашена 14.09.2016
В полном объеме изготовлено 28.09.2016

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дел о нарушениях законодательства о рекламе (Приказ Свердловского УФАС России от 19.08.2016 № 285, далее – Комиссия), в составе:

<.....> – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии,

<.....> – заместитель начальника отдела контроля за соблюдением законодательства о рекламе и недобросовестной конкуренцией, член Комиссии,

<.....> – главный специалист-эксперт отдела контроля за соблюдением законодательства о рекламе и недобросовестной конкуренцией, член Комиссии,

в отсутствие:

- заявителя: УМВД России по г. Екатеринбургу;

- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства: ООО «Центр Массажей Мира»;

при участии лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения рекламного законодательства:

- ООО «Гэллэри Сервис», представитель: <.....> (доверенность № 105 от 22.04.2016);

- ИП Коновалов Андрей Владимирович, представитель: <.....> (доверенность №9 от 18.05.2016);

рассмотрев в рамках Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» (утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, далее – Правила рассмотрения дел), дело № 61, возбужденное по признакам нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 61 по признакам нарушения рекламного законодательства было возбуждено в отношении ООО «Гэллэри Сервис» Определением от 16.06.2016 и назначено к рассмотрению на 19.07.2016.

Определением от 19.07.2016 (исх. № 8820 от 26.07.2016) рассмотрение дела отложено на 08.09.2016 в связи с необходимостью привлечения к участию в рассмотрении дела в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе ИП Коновалова А.В. и ООО «Центр Массажей Мира», а также ООО «Р-Медиа» в качестве заинтересованного лица.

В рассмотрении дела 08.09.2016 объявлен перерыв до 14.08.2016, когда и была оглашена резолютивная часть решения.

Основанием для возбуждения дела, в соответствии с п. 20 Порядка рассмотрения дел, явилось обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по результатам рассмотрения обращения УМВД России по г. Екатеринбург о ненадлежащем характере рекламы SPA-салона «Виагра».

При рассмотрении дела установлено следующее.

В Свердловское УФАС России поступило заявление **УМВД России по г. Екатеринбург** (вх. № 01-7222 от 12.05.2016) о распространении 15.03.2016 на рекламной конструкции, установленной в г. Екатеринбурге по нечетной стороне ул. Посадской (пересечение Посадская-Репина), рекламы SPA-салона «Виагра» (23-23-676, ул. Заводская, 32/4-1). К обращению приложены Постановления мирового судьи Верх-Исетского района от 29.04.2016, вынесенные в отношении двух сотрудниц салона «Виагра», признанных виновными в совершении административного правонарушения, предусмотренного ст. 6.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) (занятие проституцией), а также в отношении ещё одной сотрудницы данного салона, признанной виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного ст. 6.12 КоАП РФ (получение дохода от занятия проституцией). Судебный акт вступил в силу.

Также, по данному факту было возбуждено уголовное дело по ст. 241 УК РФ (организация занятия проституцией).

Кроме того, УМВД России по г. Екатеринбург предоставило в Управление копию ответа филиала ООО «Гэллэри Сервис» от 30.05.2016 на запрос дознавателя Петровой Л. Н. (исх.26/010-8143 от 27.05.2016), согласно которому распространение рекламы массажного салона «Виагра» на рекламной конструкции, расположенной по адресу: г. Екатеринбург, ул. Заводская/ул. Субботников в марте 2016 года осуществлялось ООО «Гэллэри Сервис» по заказу рекламодателя ООО «Центр Массажей Мира» в рамках Договора №Е-1546/12/12 от 09.12.2013.

В ответ на запрос Управления Министерство по управлению государственным имуществом Свердловской области сообщило (вх. №01-8593 от 07.06.2016), что владельцем рекламной конструкции, размещенной по нечетной

стороне ул. Посадской (пересечение Посадская-Репина) является ООО «Гэллэри Сервис».

ООО «Гэллэри Сервис» в письменных пояснениях (вх. №01-10999 от 13.07.2016), а также на заседании комиссии представитель общества сообщили следующее:

В феврале 2016 года к ООО «Гэллэри Сервис» обратилось ООО «Центр Массажей Мира» с запросом о возможности размещения рекламы СПА-салона на рекламной конструкции, ранее принадлежавшей ООО «Гэллэри Сервис» и установленной по адресу: г. Екатеринбург, ул. Посадская, 3 (между ул. Репина и ул. Гурзуфской).

Однако, 15.09.2014 ООО «Гэллэри Сервис» продало указанную рекламную конструкцию Индивидуальному предпринимателю Коновалову А. В. по договору купли - продажи № ГС/01-09/2014 от 15.09.2014. С момента продажи рекламной конструкции и по настоящее время ООО «Гэллэри Сервис» не осуществляет ее обслуживание, каких-либо работ в отношении нее не производит, по отношению к данной рекламной конструкции не является рекламодателем. Вместе с тем, с целью размещения рекламы на указанной рекламной конструкции ООО «Гэллэри Сервис» после ее продажи, обращалось либо непосредственно к новому собственнику ИП Коновалову А. В. либо к иным лицам – рекламным агентствам, которые заключали с ИП Коноваловым А. В. собственные договоры.

С целью уточнения возможности оказания вышеуказанных услуг, ООО «Гэллэри Сервис» обратилось к ООО «Р-Медиа», которое, в свою очередь, обратилось к ИП Коновалову А. В. По результатам процедуры согласования между ООО «Гэллэри Сервис» и ООО «Р-Медиа» было подписано приложение № Ект-3 к Договору № ГС-Р-М от 07.12.2015 на размещение рекламы, в том числе на рекламной конструкции по адресу: г. Екатеринбург, ул. Посадская, 3 (между ул. Репина и ул. Гурзуфской) в марте 2016 года.

Таким образом, ООО «Гэллэри Сервис» считает, что была допущена ошибка при определении владельца рекламной конструкции и ООО «Гэллэри Сервис» не является лицом, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

Помимо этого, в каждом случае получения от клиентов макетов РИМ, ООО «Гэллэри Сервис» проводит проверку их содержания на предмет их соответствия законодательству РФ, независимо от того, принадлежит ли ООО «Гэллэри Сервис» рекламная конструкция, на которой предполагается размещение РИМ или нет. В данном случае, перед принятием от ООО «Центр Массажей Мира» рекламно-информационных материалов, сотрудниками филиала ООО «Гэллэри Сервис» в г. Екатеринбурге проводился анализ содержания макета рекламы на предмет его соответствия действующему законодательству Российской Федерации о рекламе. Каких-либо нарушений выявлено не было. Так, на макете присутствует символ, напоминающий букву «В», надпись «SPA- САЛОН», ниже указан номер телефона «23-23-676» и адрес «ул. Заводская 32/1-4», в правой части макета изображена фотография девушки, при этом, в кадр попали только такие части ее тела, как голова и

часть правой руки. Таким образом, представленный макет не содержит непристойных образов. Изображенные части тела девушки, не относятся к информации порнографического характера, под которой, в соответствии с п. 8 ч. 1 ст. 2 ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию», понимается информация, представляемая в виде натуралистических изображения или описания половых органов человека и (или) полового сношения либо сопоставимого с половым сношением действия сексуального характера, в том числе такого действия, совершаемого в отношении животного.

Кроме того, ООО «Гэллэри Сервис» считает, что лицо подлежит привлечению к административной ответственности за нарушение требований п. 1 ст. 7 ФЗ «О рекламе» лишь в том случае, если ему было известно о незаконном характере рекламируемого вида деятельности. В рассматриваемом же случае, ООО «Гэллэри Сервис» на момент проверки содержания макета рекламы и до момента получения Определения Свердловского УФАС России от 16.06.2016 не располагало информацией о противоправном характере оказываемых SPA-Салоном услуг.

Произвести проверку характера оказываемых услуг, в том числе установить факты занятия проституцией в рекламируемом заведении, ООО «Гэллэри Сервис» не имеет возможности в связи с отсутствием специалистов, способных точно определить, какая деятельность действительно относится к проституции, а какая не относится. Кроме того, у ООО «Гэллэри Сервис» отсутствуют соответствующие полномочия на проведение проверок законности осуществления той или иной деятельности, какие имеются, в том числе у сотрудников органов внутренних дел. Помимо этого, факты занятия проституцией двумя сотрудницами салона «Виагра» были установлены мировым судьей Верх-Исетского района 29.04.2016, то есть уже после размещения рекламы SPA-Салона, что также свидетельствует об отсутствии у ООО «Гэллэри Сервис» какой-либо информации о незаконном характере услуг ранее рекламируемого SPA-Салона.

ООО «Гэллэри Сервис» отмечает, что в связи с коротким сроком, предоставленным для исполнения запроса УМВД России по городу Екатеринбургу (запрос получен в пятницу вечером 27.05.2016 и подготовлен к обеду понедельника 30.05.2016), а также в связи с отсутствием документов по размещению рекламы (о чем было указано в ответе на запрос), при его подготовке были допущены технические ошибки: так, рекламная конструкция по адресу: г. Екатеринбург, ул. Заводская/ул. Субботников никогда не принадлежала ООО «Гэллэри Сервис», размещение рекламы SPA-Салона в марте 2016 года на ней не осуществлялось.

Представитель ООО «Гэллэри Сервис», отвечая на вопрос о том, считает ли общество себя рекламодателем в рассматриваемом случае, сообщил, что статус ООО «Гэллэри Сервис» неопределен. ООО «Гэллэри Сервис» заключило 13.12.2012 договор с рекламодателем ООО «Центр Массажей Мира» на распространение рекламы, договор общий, на размещение конкретной рассматриваемой рекламы было заключено приложение к

указанному договору, которое ООО «Гэллэри Сервис», подписав в одностороннем порядке, направило для подписания заказчику, однако, ООО «Центр Массажей Мира» вплоть до настоящего времени не вернуло подписанный экземпляр приложения ООО «Гэллэри Сервис», на просьбы последнего предоставить указанный документ заказчик ответил, что никаких документов передавать не будет, деятельность осуществляет законную, просил больше не звонить. ООО «Гэллэри Сервис» указало, что реклама размещалась в период с 10.03.2016 по 23.03.2016 на одной рекламной конструкции по адресу: г. Екатеринбург, ул. Посадская, 3. По мнению ООО «Гэллэри Сервис», общество, взяв на себя обязанность по размещению рекламы ООО «Центр Массажей Мира» в рамках заключенного договора, рекламодателем, тем не менее, не является, поскольку рекламная конструкция, на которой была размещена реклама, Обществу не принадлежит. Для исполнения взятых на себя обязательств в рамках заключенного договора с ООО «Центр Массажей Мира», ООО «Гэллэри Сервис» заключило договор с ООО «Р-Медиа», не обращаясь напрямую к собственнику рекламной конструкции ИП Коновалову А. В., что связано с разницей в стоимости услуг, оказываемых посредником и собственником.

Также представитель Общества сообщил о том, что при проверке макета рекламы сотрудник ООО «Гэллэри Сервис» пытался найти сайт SPA-Салона «Виагра» через портал «blizko.ru» с целью анализа размещаемой на нем информации, однако ссылка на указанный в контактах салона сайт была неактивна, поэтому проверить содержание сайта, а именно то, какие услуги оказывает салон, ему не удалось. ООО «Гэллэри Сервис» изучило информацию о видах деятельности ООО «Центр Массажей Мира», указания на осуществление незаконной деятельности не обнаружило. Действительно, указал представитель ООО «Гэллэри Сервис», слово «Виагра» ассоциируется с медицинским препаратом для улучшения потенции, но в данном случае каких-либо подозрений в том, что заказчик предлагает к размещению рекламу незаконной деятельности, у Общества не возникло. Представитель ООО «Гэллэри Сервис» также указал, что ООО «Гэллэри Сервис» не известна какая-либо практика рассмотрения антимонопольными органами дел по факту распространения аналогичной рекламы по п. 1 ст. 7 ФЗ «О рекламе», также не известна какая-либо судебная практика, что не позволило Обществу принять иное решение в отношении рассматриваемой рекламы.

ИП Коновалов А. В. в письменных пояснениях (вх.№01-13922 от 01.09.2016), а также представитель на заседании комиссии пояснили следующее:

Между ИП Коноваловым А. В. и ООО «Р-Медиа» заключен договор на распространение наружной рекламы, согласно которому ИП Коновалов А. В. оказывает услуги по размещению рекламных плакатов и баннеров на своих рекламных щитах.

В марте 2016 года по условиям договора с ООО «Р-Медиа» ИП Коновалов А. В. оказывал услуги по размещению наружной рекламы, в том

числе на рекламной конструкции по адресу ул. Посадская, 3 (между ул. Репина и ул. Гурзуфской).

Однако, ИП Коновалов А. В. считает, что в его действиях отсутствуют признаки нарушения рекламного законодательства по следующим основаниям:

Имеющиеся в материалах дела Постановления мирового судьи Верх-Исетского района от 29.04.2016 доказывают лишь факт, что некоторые из сотрудниц салона «Виагра» совершили административные правонарушения, предусмотренные ст.ст. 6.11 и 6.12 КоАП РФ. Однако, данные постановления не свидетельствуют о том, что салон «Виагра» специализируется на оказании услуг, запрещенных законодательством Российской Федерации (проституции). Каких-либо доказательств того, что руководство салона «Виагра» располагало информацией о незаконной деятельности отдельных сотрудников и, более того, организовало оказание запрещенных услуг, в заседание не представлено (например, приговор по ст. 241 УК РФ). Без указанных документов, указывает ИП Коновалов А. В., нельзя исключать возможность выхода сотрудницами за рамки предусмотренных салоном услуг по собственной инициативе, без ведома руководства салона.

Из содержания размещенной рекламы нельзя сделать однозначный вывод о том, что рекламируется запрещенный вид деятельности - проституция. Какие-либо непристойные образы, призывы, описание оказываемых услуг в рекламе отсутствуют.

Объектом рекламирования являются услуги СПА-салона «Виагра». ИП Коновалов А. В. сообщил, что располагает информацией о наличии решения Арбитражного суда Свердловской области по делу № А60-14670/2015, согласно которому СПА-салон «Виагра» оказывает услуги массажа.

Представитель ИП Коновалова А. В. сообщил, что после обращения ООО «Р-Медиа» за размещением рассматриваемой рекламы, сотрудники ИП Коновалова А. В. проверили макет рекламы на соответствие требованиям ФЗ «О рекламе», непристойных, оскорбительных образов не обнаружили, виды деятельности ООО «Центр Массажей Мира», указанные в ЕГРЮЛ, подозрений не вызвали, найти сайт салона в сети Интернет не удалось. ИП Коновалов А. В. посчитал, что размещение данной рекламы не повредит его деловой репутации. Индивидуальный предприниматель, исходя из визуальной проверки содержания рекламы, не расценил данную рекламу как рекламу услуг проституции, в связи с чем, причин отказать заказчику не нашел.

ИП Коновалов А. В. полагает, что на рекламораспространителей законом не возложена обязанность проверять, какие услуги в действительности предлагаются в рекламируемых салонах.

Более того, установленные полицией обстоятельства (постановления от 29.04.2016) не могли быть известны ИП Коновалову А.В., являющемуся рекламопродомоустраниателем, на момент принятия решения о размещении рекламы и ее непосредственном размещении (с 10.03.2016 по 23.03.2016).

Информация о привлечении к административной ответственности некоторых сотрудников салона «Виагра» была получена ИП Коноваловым А.В.

уже вместе с Определением Свердловского УФАС России об отложении рассмотрения дела № 61 от 19.07.2016.

Учитывая изложенное, ИП Коновалов А. В. полагает, что в момент размещения рекламы он, как рекламодатель, не мог осознавать, что публикуемые объявления заведомо относятся к рекламе услуг лиц, занимающихся проституцией.

Представитель ИП Коновалова А. В. сообщил, что приложения к договору с ООО «Р-Медиа» не отражают содержание размещаемой на указанных конструкциях рекламы. Вся необходимая информация по рассматриваемой рекламе содержится в Спецификации №155 к Приложению №3 к Договору №БЕкт-12/2015 от 25.12.2015, переданной в материалы дела. Какие-либо документы, подтверждающие демонтаж рекламы, у ИП Коновалова А. В. отсутствуют, т.к. акты о демонтаже не оформляются. Между тем, указал представитель индивидуального предпринимателя, в настоящее время реклама не распространяется, поскольку согласно вышеуказанной Спецификации период размещения рекламы составил 13 дней: с 10.03.2016 по 23.03.2016.

Между тем, ИП Коновалов А. В. не смог представить разрешение на установку и эксплуатацию рекламной конструкции по адресу: г. Екатеринбург, ул. Посадская, 3.

ООО «Р-Медиа» на заседание комиссии не явилось. Вместе с тем, корреспонденция, содержащая сведения о времени и месте рассмотрения дела № 61 (исх.№8820 от 26.07.2016), направленная по юридическому адресу общества, была получена адресатом 11.08.2016, что подтверждается отчетом об отслеживании почтовых отправлений, предоставляемым сервисом сайта ФГУП «Почта России».

ООО «Центр Массажей Мира» на заседание комиссии не явилось, запрошенные сведения не представило. Корреспонденция, содержащая сведения о времени и месте рассмотрения дела №61 (исх.№8820 от 26.07.2016), направленная по юридическому адресу общества, была возвращена в Управление в связи с истечением срока хранения почтового отправления.

Рассмотрев имеющиеся в деле материалы, заслушав доводы и возражения лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам:

Целями Федерального закона «О рекламе» являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

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 (п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе»).

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 (п.2 ст.3 ФЗ «О рекламе»).

Товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (п.3 ст.3 ФЗ «О рекламе»).

Согласно п. 1 ст. 7 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещены законодательством Российской Федерации.

Статья 6.11 КоАП РФ предусматривает административную ответственность за занятие проституцией.

Деяния, направленные на организацию занятия проституцией другими лицами, а равно содержание притонов для занятия проституцией или систематическое предоставление помещений для занятия проституцией наказываются штрафом в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до трех лет, либо принудительными работами на срок до пяти лет, либо лишением свободы на тот же срок (ч. 1 ст. 241 УК РФ).

Согласно ч. 4 ст. 2 ФЗ «О рекламе» специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

Материалами дела установлено, что с 10.03.2016 по 23.03.2016 на рекламной конструкции, размещенной по адресу: г. Екатеринбург, ул. Посадская, 3, размещалась реклама SPA-салона «Виагра» следующего содержания: «В» SPA-салон. 23-23-676, ул. Заводская, 32/4-1». В рекламе присутствует изображение лица молодой девушки.

Объектом рекламирования в рассматриваемой рекламе являются средства индивидуализации ООО «Центр Массажей Мира», поскольку в рекламе указано коммерческое обозначение данного лица, осуществляющего деятельность под наименованием спа-салон «Виагра», а также приведена контактная информация и адрес местонахождения. Слово «Виагра» в рекламе отсутствует, указана лишь заглавная прописная буква «В», между тем, по указанному в рекламе адресу деятельность осуществляет именно спа-салон «Виагра» (ООО «Центр Массажей Мира»).

Материалами дела установлено, что отдельные услуги, оказываемые в спа-салоне «Виагра» (ООО «Центр Массажей Мира»), являются услугами занятия проституцией, замаскированными под услуги массажа.

Данный вывод Комиссии основывается на представленных заявителем УМВД России по г. Екатеринбург материалам, а именно:

1) Постановление от 19.02.2016 о возбуждении уголовного дела по признакам состава преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 241 УК РФ, и принятии его к производству, вынесенное дознавателем ОД УМВД России по г. Екатеринбург майором полиции Петровой Л. Н., по материалам проверки (зарегистрированы в КУСП УМВД России по г. Екатеринбург 21.01.2016 № 995), которой установлено, что в период времени до 18.02.2016, неустановленное лицо, действуя из корыстных побуждений, с целью получения незаконного материального дохода, **в помещении массажного салона «Виагра»**, расположенного по адресу г. Екатеринбург, ул. Заводская, 32/4, совершило деяния, направленные на **систематическое предоставление указанного помещения для занятия проституцией**, в котором лица, занимающиеся проституцией, систематически оказывали мужчинам половые (интимные) услуги за денежное вознаграждение;

2) Постановление по делу об административном правонарушении от 29.04.2016 № 5-154/2016, вынесенное мировым судьёй судебного участка № 4 Верх-Исетского судебного района г. Екатеринбурга Генераловой Л. В. в отношении сотрудницы спа-салона «Виагра» <.....>, признанной виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного ст. 6.11 КоАП РФ (занятие проституцией);

3) Постановление по делу об административном правонарушении от 29.04.2016 № 5-155/2016, вынесенное мировым судьёй судебного участка № 4 Верх-Исетского судебного района г. Екатеринбурга Генераловой Л. В. в отношении сотрудницы спа-салона «Виагра» <.....>, признанной виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного ст. 6.11 КоАП РФ (занятие проституцией);

4) Постановление по делу об административном правонарушении от 29.04.2016 №5-156/2016, вынесенное мировым судьёй судебного участка № 4 Верх-Исетского судебного района г. Екатеринбурга Генераловой Л. В. в отношении администратора спа-салона «Виагра» <.....>, признанной виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного ст. 6.12 КоАП РФ (получение дохода от занятия проституцией).

Мировой судья установил, что факт совершения административного правонарушения, предусмотренного ст. 6.11 КоАП РФ, подтверждается письменными доказательствами, а именно:

- протоколами об административном правонарушении от 17.03.2016 серия 66В № 0443199/1705 и от 17.03.2016 серия 66В № 0443200/1707, составленными в отношении сотрудниц спа-салона «Виагра» по факту занятия проституцией;

- рапортами оперуполномоченного ОУР УМВД России по г. Екатеринбургу <.....>, в которых указано, что 17.03.2016 в 16 часов 15 минут, в ходе проведения ОРМ «Проверочная закупка» в массажном салоне «Виагра», выявлены сотрудницы <.....>, которые выполнили клиентам «эротический массаж» путем воздействия своего обнаженного тела, а также рук на обнаженное тело, в т.ч. половые органы, клиента. Своими действиями <.....>, оказали половые услуги, за что получили плату, то есть занимались проституцией. При административном разбирательстве установлено, что <.....> **занимаются оказанием услуг эротического массажа на постоянной основе, т.е. систематически**, о чем свидетельствует документация, изъятая в ходе обыска в массажном салоне «Виагра» и показания свидетелей. Таким образом, <.....> совершили административное правонарушение, предусмотренное ст. 6.11 КоАП РФ, то есть систематически предоставляли половые услуги за плату – занимались проституцией;

- объяснениями граждан <.....>, которые 17.03.2016 были приглашены сотрудниками полиции для помощи в проведении ОРМ «Проверочная закупка» для участия в качестве «закупщиков»;

- объяснениями свидетеля <.....>;

- копией графика работы персонала массажного салона «Виагра» на февраль 2016 года;

- копиями документов, подтверждающих стоимость оказанных услуг с указанием имен массажисток «Алиса», «Кристи», вида массажа, времени его проведения, стоимости, а так же размера вознаграждения массажистке, администратору, и остатка для салона.

Должностными лицами Свердловского УФАС России 19.05.2016 и 19.06.2016 составлены акты о том, что на сайте www.viagra01.ru размещена информация об услугах спа-салона «Виагра» (г. Екатеринбург, ул. Заводская, 32, корпус 4). На указанном сайте содержатся фотографии откровенного сексуального характера, девушек-сотрудниц в непристойных позах с указанием не только имени, но и роста, веса, размера груди, приведен перечень программ, свидетельствующих о сексуальном характере оказываемого в салоне «массажа»: *«две потрясающие девушки, ... эротические фантазии... раздевая друг друга... эротично скользить их тела и руки; жаркие поцелуи со сливками по всем эрогенным зонам, ласки нежными веерами из перьев, сексуальные игрушки... ласки в отношении девушки, целуйте, ласкайте ее в самых неожиданных местах. Кульминация обещает быть многократной и незабываемой; ... с ласками всех эрогенных зон тела; ...массаж с невероятно откровенной эротической частью, где девушка заводит вас, лаская себя игрушкой; ...возбуждающие ласки по эрогенным зонам, ... А как вам имитация оральных ласк?... девушке, доводящей вас до экстаза при помощи имитации оральных ласк, максимально приближающих ваши ощущения к реальным»*. В разделе «Вакансии» указано: «15.11.2015 Салон «Виагра» открывает вакансию «мастер эротического массажа».

Комиссия антимонопольного органа отмечает, что Решением Арбитражного суда Свердловской области по делу № А60-14670/2015, на которое ссылается ИП Коновалов А. В. в обоснование правомерности своих действий, установлен лишь факт отсутствия в действиях ООО «Центр Массажей Мира» административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 2 ст. 14.1 КоАП РФ, в связи с тем, что услуги массажа, оказываемые в спа-салоне «Виагра», лицензированию не подлежат.

Комиссия полагает, имеющихся в материалах дела доказательств, в совокупности с информацией об услугах спа-салона «Виагра», размещенной на сайте www.viagra01.ru и иных ресурсах сети Интернет, достаточно для квалификации деятельности, осуществляемой в спа-салоне «Виагра» (ООО «Центр Массажей Мира»), как занятия проституцией, которая запрещена законодательством Российской Федерации.

Реклама, как запрещенной деятельности, так и средств индивидуализации лица, осуществляющего такую деятельность (оказывающего запрещенные услуги), не допустима в силу ч. 4 ст. 2, п.1 ст. 7 ФЗ «О рекламе».

Ответственность за нарушение п. 1 ст. 7 ФЗ «О рекламе» несут как рекламодатель, так и рекламодатель (ч.ч. 6, 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе»).

Рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Материалами дела установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Центр Массажей Мира», а рекламодателями – ООО «Гэллэри Сервис», ООО «Р-Медиа» и ИП Коновалов А. В., поскольку распространение рекламы спа-салона «Виагра» на рекламной конструкции по адресу: г. Екатеринбург, ул. Посадская, 3, было совершено совместными действиями вышеуказанных лиц.

ООО «Гэллэри Сервис» (Исполнитель) заключило Договор от 13.12.2012 №Е-1546/12/12 (далее – Договор № Е-1546/12/12) с ООО «Центр Массажей Мира» (Заказчик).

В п. 1.1.1 Договора № Е-1546/12/12 его предмет определен следующим образом: «По настоящему договору Исполнитель обязуется оказать Заказчику услуги: **размещение и демонстрация РИМ Заказчика** / Клиента Заказчика на рекламных поверхностях, указанных в Приложениях к настоящему Договору».

При рассмотрении дела ООО «Гэллэри Сервис» указало, что соответствующее приложение к Договору предоставить не может, в связи с тем, что заказчик не возвращает подписанный с его стороны экземпляр. По утверждению представителя ООО «Гэллэри Сервис», реклама спа-салона «Виагра» размещалась, исключительно, на рекламной конструкции по адресу: г. Екатеринбург, ул. Посадская, 3, в период с 10.03.2016 по 23.03.2016.

Согласно п.1.3 Договора № Е-1546/12/12 в случае необходимости, для безусловного выполнения обязательств по настоящему договору и соответствующих Приложений к нему, исполнитель заключает

соответствующие договоры с третьими лицами от своего имени, неся ответственность за их действия перед Заказчиком.

С целью исполнения обязательств по Договору № Е-1546/12/12 ООО «Гэллэри Сервис» (Заказчик) заключило Договор от 07.12.2015 № ГС-Р-М (далее – Договор № ГС-Р-М) с ООО «Р-Медиа» (Исполнитель). Согласно п.1.1.1 Договора № ГС-Р-М по настоящему договору Исполнитель обязуется оказать Заказчику услуги: *размещение и демонстрация РИМ Заказчика / Клиента Заказчика на рекламных поверхностях, указанных в Приложениях к настоящему Договору.*

Согласно п.1.3 Договора № ГС-Р-М, в случае необходимости, для безусловного выполнения обязательств по настоящему Договору и соответствующих Приложений к нему, исполнитель заключает соответствующие договоры с третьими лицами от своего имени, неся ответственность за их действия перед Заказчиком.

Как следует из Приложения от 01.03.2015 № Ект-3 к Договору № ГС-Р-М размещение / демонстрация РИМ осуществляется в период с 01.03.2016 по 31.03.2016 по адресной программе, в п.190 которой указана рекламная конструкция «Посадская ул., 3 (между ул. Репина и ул. Гурзуфской)».

В связи с тем, что указанная рекламная конструкция принадлежит ИП Коновалова А. В., с целью исполнения обязательств по Договору № ГС-Р-М ООО «Р-Медиа» (Заказчик) заключило Договор от 25.12.2015 № БЕкт-12/2015 (далее – Договор 2015 № БЕкт-12/2015) с ИП Коноваловым А. В. (Исполнитель), в соответствии с п.1.1.1 которого Исполнитель обязуется оказать Заказчику услуги по размещению (демонстрации) РИМ Заказчика/Клиента Заказчика на рекламных поверхностях, указанных в Приложениях к настоящему Договору.

Согласно Спецификации №155 к Приложению № 3 к Договору №БЕкт-12/2015 реклама спа-салона «Виагра» размещалась на рекламной конструкции по адресу: г. Екатеринбург, ул. Посадская, 3, в период с 10.03.2016 по 23.03.2016.

Таким образом, ООО «Гэллэри Сервис», ООО «Р-Медиа» и ИП Коновалов А. В., взявшие на себя и исполнившие обязательства по оказанию услуг по размещению рекламной информации на рекламной конструкции по адресу: г. Екатеринбург, ул. Посадская, 3, являются рекламодателями рассматриваемой рекламы.

Довод ООО «Гэллэри Сервис» о том, что рекламодателем может быть признано, исключительно, лицо, являющееся владельцем рекламной конструкции, в связи с тем, что ч. 1 ст.19 ФЗ «О рекламе» определяет владельца рекламной конструкции в качестве рекламодателя, по мнению Комиссии, не является доказательством того, что иные лица не могут быть признаны рекламодателями наружной рекламы, поскольку ст.19 ФЗ «О рекламе» является специальной нормой рекламного законодательства, регулирующей порядок установки и эксплуатации рекламных конструкций, в правовые отношения по поводу которых может вступать исключительно 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.

Вместе с тем, определение «рекламораспространитель» – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе») не содержит каких-либо исключений для определения того или иного лица в качестве рекламораспространителя в зависимости от наличия у него в собственности рекламных конструкций.

Как следует из материалов дела ООО «Гэллэри Сервис» в рамках исполнения взятых на себя обязательств по договору с ООО «Центр Массажей Мира» распространило рекламу спа-салона «Виагра» посредством заключения договора с ООО «Р-Медиа», которое в свою очередь заключило договор с владельцем рекламной конструкции ИП Коноваловым А. В., а предприниматель, в рамках взятых на себя обязательств по договору с ООО «Р-Медиа» распространил рекламу спа-салона «Виагра» посредством размещения рекламного материала, представленного Заказчиком, на принадлежащей ему рекламной конструкции по адресу: г. Екатеринбург, ул. Посадская, 3.

По мнению Комиссии ООО «Гэллэри Сервис», ООО «Р-Медиа» и ИП Коновалов А. В. имели возможность, но не предприняли достаточных мер для соблюдения требований п. 1 ст. 7 ФЗ «О рекламе», запрещающей рекламу незаконной деятельности, распространяющихся не только на рекламодателя, но и на рекламораспространителя, не собрали достаточных сведений о спа-салоне «Виагра» из всех возможных источников, разместив ненадлежащую рекламу с целью получения прибыли «на свой риск».

Материалами дела установлено, что в настоящее время реклама спа-салона «Виагра» не распространяется (срок размещения рекламы истек 23.03.2016), в связи с чем, необходимость в выдаче предписания о прекращении распространения ненадлежащей рекламы отсутствует.

В соответствии с п. 7 ч. 2 ст. 33 ФЗ «О рекламе» Антимонопольный орган вправе применять меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

За нарушение рекламного законодательства ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность.

Согласно п. 43 Правил рассмотрения дел, дата изготовления решения в полном объеме считается датой принятия решения.

В резолютивной части решения комиссия указывает на необходимость передачи дела должностному лицу Управления для рассмотрения дела об административном правонарушении по ст. 14.3 КоАП РФ.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении является, в том числе, непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

В соответствии с п. 1 ст. 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого возбуждено производство по делу об административных правонарушениях, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

На основании изложенного, руководствуясь ст. ст. 33 – 36 ФЗ «О рекламе», в соответствии с п. 37 – 43 Правил рассмотрения дел Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу спа-салона «Виагра», распространенную с 10.03.2016 по 23.03.2016 на рекламной конструкции по адресу: г. Екатеринбург, ул. Посадская, 3, ненадлежащей, нарушающей требования п. 1 ст. 7 ФЗ «О рекламе», поскольку реклама является рекламой средств индивидуализации лица, оказывающего запрещенные законодательством Российской Федерации услуги (занятие проституцией).

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать в связи с прекращением распространения ненадлежащей рекламы.

3. **ИП Коновалову А. В.** (ИНН 667000474054, 620137, <.....>), зарегистрирован в качестве ИП 15.09.2014 Инспекцией Федеральной налоговой службы по Кировскому району г. Екатеринбурга (его защитнику) (ч.ч.1, 2, ст.25.5 КоАП РФ - для оказания юридической помощи лицу, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в производстве по делу об административном правонарушении может участвовать защитник, а для оказания юридической помощи потерпевшему - представитель. В качестве защитника или представителя к участию в производстве по делу об административном правонарушении допускается адвокат или иное лицо) надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 318) **«14» ноября 2016 г. в 11 час. 00 мин.** для составления протокола об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность.

5. Законному представителю **ООО «Гэллэри Сервис»** (проезд Багратионовский, 7, корп. 20А, г. Москва, 121087, ИНН 7714564333, зарегистрировано 10.08.2004 Межрайонной ИФНС №46 по г. Москве) (ст. 25.4 КоАП РФ – законными представителями юридического лица в соответствии с настоящим Кодексом являются его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение) надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 318) **«14» ноября 2016 г. в 11 час. 30 мин.** для составления протокола об административном

правонарушении по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность и служебное положение.

4. Генеральному директору ООО «Гэллэри Сервис» <.....> (его защитнику) (ч.ч.1, 2, ст.25.5 КоАП РФ - для оказания юридической помощи лицу, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в производстве по делу об административном правонарушении может участвовать защитник, а для оказания юридической помощи потерпевшему - представитель. В качестве защитника или представителя к участию в производстве по делу об административном правонарушении допускается адвокат или иное лицо) надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 318) **«14» ноября 2016 г. в 12 час. 00 мин.** для составления протокола об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность и служебное положение.

5. Законному представителю ООО «Р-Медиа» (123056, г. Москва, ул. Грузинская Б., 42, помещение П, ИНН 7703643544, зарегистрировано 30.08.2007 Межрайонной ИФНС №46 по г. Москве) (ст. 25.4 КоАП РФ – законными представителями юридического лица в соответствии с настоящим Кодексом являются его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение) надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 318) **«14» ноября 2016 г. в 14 час. 00 мин.** для составления протокола об административном правонарушении по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность и служебное положение.

6. Генеральному директору ООО «Р-Медиа» <.....> (его защитнику) (ч.ч.1, 2, ст.25.5 КоАП РФ - для оказания юридической помощи лицу, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в производстве по делу об административном правонарушении может участвовать защитник, а для оказания юридической помощи потерпевшему - представитель. В качестве защитника или представителя к участию в производстве по делу об административном правонарушении допускается адвокат или иное лицо) надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 318) **«14» ноября 2016 г. в 14 час. 30 мин.** для составления протокола об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность и служебное положение.

7. Законному представителю ООО «Центр Массажей Мира» (ИНН 6658404892, 620131, г. Екатеринбург, ул. Заводская, 32, к. 4, оф. 1, зарегистрировано 05.03.2012 ИФНС по Верх-Исетскому району г. Екатеринбурга) (ст. 25.4 КоАП РФ – законными представителями юридического лица в соответствии с настоящим Кодексом являются его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия

законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение) надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 318) **«14» ноября 2016 г. в 15 час. 00 мин.** для составления протокола об административном правонарушении по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность и служебное положение.

8. Директору ООО «Центр Массажей Мира» <.....> (его защитнику) (ч.ч.1, 2, ст.25.5 КоАП РФ - для оказания юридической помощи лицу, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в производстве по делу об административном правонарушении может участвовать защитник, а для оказания юридической помощи потерпевшему - представитель. В качестве защитника или представителя к участию в производстве по делу об административном правонарушении допускается адвокат или иное лицо) надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 318) **«14» ноября 2016 г. в 15 час. 30 мин.** для составления протокола об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность и служебное положение.

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

Председатель комиссии

Члены комиссии