



## УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

### РЕШЕНИЕ по делу № 80

Резолютивная часть решения оглашена 01.12.2016

Решение в полном объеме изготовлено 15.12.2016

г. Екатеринбург

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

председатель Комиссии

<...> – заместитель руководителя управления;

члены Комиссии

<...> – начальник отдела контроля за соблюдением законодательства о рекламе и недобросовестной конкуренцией;

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

в присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства – ИП Митрофановой Т.В.: <...> (по доверенности),

в отсутствие:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства – ИП Вихляевой Е.Ю.,

заявителя – УМВД России по г. Екатеринбург,

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), дело № 80, возбужденное на основании заявления УМВД России по г. Екатеринбург с жалобой на распространение ненадлежащей рекламы,

### УСТАНОВИЛА:

Дело № 80 по признакам нарушения рекламного законодательства было возбуждено Определением от 03.08.2016 в отношении ИП Вихляевой Е.Ю. на основании сведений, содержащихся в обращении УМВД России по г. Екатеринбург (вх. № 01-11364 от 19.07.2016), в котором указано, что 15.07.2016 сотрудниками ОУР УМВД России по г. Екатеринбург выявлено распространение рекламы салона отдыха «Президент» на рекламных конструкциях, расположенных по адресам: г. Екатеринбург, ул. Патриса Лумумбы – ул. Военная и ул. Серова – ул. Щорса.

Определением от 03.08.2016 рассмотрение дела было назначено на 13.09.2016 и по итогам заседания комиссии отложено на 18.10.2016 в связи с неявкой ИП Вихляевой Е.Ю., а также непредставлением запрашиваемых сведений. Определением от 18.10.2016 рассмотрение дела отложено на 24.11.2016 в связи с необходимостью привлечения к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, ИП Митрофановой Т.В., а также необходимостью получения информации.

24.11.2016 в заседании комиссии был объявлен перерыв до 01.12.2016 в 17:00 в связи с необходимостью получения дополнительной информации.

Рассматриваемая реклама имеет следующее содержание:

«361-71-30

*ПРЕЗИДЕНТ*

*Салон отдыха*

*24 часа*

*Душевный отдых в душевном месте».*

В левой части рекламного макета изображено лицо девушки.

Согласно информации, представленной УМВД России по г. Екатеринбург, владельцем рекламных конструкций по указанным адресам является ИП Вихляева Е.Ю. (ИНН 660200348400; ОГРНИП 315665800007579).

Согласно информации, полученной от УМВД России по г. Екатеринбург, 17.10.2014 сотрудниками ОУР УМВД России по г. Екатеринбург в салоне «Президент», расположенном по адресу: г. Екатеринбург, ул. Титова, 1, были проведены ОРМ «Проверочная закупка». По результатам проведения ОРМ «Проверочная закупка» в отношении лица, осуществляющего в указанном салоне трудовую деятельность (оказание услуг за плату), был составлен Протокол об административном правонарушении по ст.6.11 КоАП РФ (занятие проституцией). Постановлением мирового судьи Чкаловского района г. Екатеринбурга указанное лицо было признано виновным в совершении правонарушения, посягающего на общественную нравственность и было назначено наказание в виде административного штрафа. В настоящее время данное Постановление вступило в законную силу.

В письменных объяснениях (вх. № 01-16243 от 11.10.2016), а также на заседании комиссии ИП Вихляева Е.Ю. сообщила следующее:

Макет рассматриваемой рекламы ИП Вихляева Е.Ю. получила в готовом для распространения виде от ИП Митрофановой Т.В. в рамках заключенного между индивидуальными предпринимателями договора № 00041 от 29.02.2016.

По утверждению Вихляевой Е.Ю., она лично проверила сайт салона отдыха «Президент» (<http://www.prezident-spa.ru/pravila-povedeniya-v-salone-massaja>), на котором сообщалось, что сотрудники салона услуги интимного характера не оказывают.

Как указала индивидуальный предприниматель, она не уполномочена проводить контрольные закупки и выяснять законность действий лиц, осуществляющих свою деятельность.

Кроме того, согласно п.5.6 Договора № 00041 от 29.02.2016, заключенного между ИП Вихляевой Е.Ю. и ИП Митрофановой Т.В., заказчик (ИП Митрофанова Т.В.) несет полную ответственность за несоответствие содержательной стороны размещаемых материалов действительности, а также действующему законодательству РФ.

Рассматриваемая реклама, в соответствии с Приложением № 5 от 01.07.2016 к Договору № 00041 от 29.02.2016, распространялась с 01.07.2016 по 31.07.2016 по адресам: г. Екатеринбург, ул. Московская – ул. Военная, ул. Щорса – ул. Серова.

ИП Вихляева Е.Ю. полагает, что в ее действиях отсутствуют признаки нарушения рекламного законодательства.

В письменных объяснениях (вх. № 01-18552 от 18.11.2016), а также на заседаниях комиссии ИП Митрофанова Т.В. сообщила следующее:

В рамках договора № 00041 от 29.02.2016, заключенного между ИП Вихляевой Е.Ю. и ИП Митрофановой Т.В., в период с 01.07.2016 по 31.07.2016 была размещена реклама салона «Президент».

Содержание размещенного в указанный период времени рекламного плаката не содержит нарушений законодательства о рекламе, указанных в ч.6 ст.5, а также в п.1 ст.7 ФЗ «О рекламе».

Деятельность салона осуществляется в рамках действующего законодательства.

Ссылка заявителя на протокол об административном правонарушении по ст.6.11 КоАП РФ от 17.10.2014, составленного в отношении третьего лица, не является относимым и допустимым доказательством факта оказания ИП Митрофановой Т.В. запрещенных законом услуг. Лицо, привлеченное к административной ответственности, не состояло и не состоит в трудовых отношениях с ИП Митрофановой Т.В. Более того, деятельность салона «Президент» по адресу: г. Екатеринбург, ул. Титова, 1, в октябре 2014 г. ИП Митрофановой Т.В. не велась.

ИП Митрофановой Т.В. с ООО «Трапеза» 01.12.2014 был заключен договор аренды помещения площадью 55,8 кв.м. по адресу: г. Екатеринбург, ул. Титова, 1. В соответствии с дополнительным соглашением № 1 от 01.09.2015 к указанному договору, срок действия договора аренды был продлен до 31.07.2016. В указанном помещении ИП Митрофановой Т.В. осуществлялась деятельность салона «Президент». Вместе с тем, фактически деятельность ИП Митрофановой Т.В. осуществлялась по сентябрь 2016 г.

До ИП Митрофановой Т.В. в указанном помещении деятельность салона «Президент» осуществлял ИП Астафьев С.В. на основании договора аренды от 01.06.2014, заключенного с ООО «Трапеза». Данный договор был расторгнут с 31.10.2014, что подтверждается письмом от ИП Астафьева С.В. в адрес ООО «Трапеза».

На сегодняшний день, рассматриваемая в данном деле реклама не размещается.

Кроме того, как сообщила представитель ИП Митрофановой Т.В. 01.12.2016 на заседании комиссии, сайт [www.prezident-spa.ru](http://www.prezident-spa.ru) был разработан и наполнен информацией для ИП Митрофановой Т.В.

Согласно информации, размещенной на сайте [www.prezident-spa.ru](http://www.prezident-spa.ru) (Акт от 16.09.2016, составленный сотрудниками Свердловского УФАС России), мужской салон «Президент» располагается по адресу: г. Екатеринбург, ул. Титова, 1, телефон: +7 (343) 361-71-30.

На сайте [www.prezident-spa.ru](http://www.prezident-spa.ru) также размещается информация о мужском салоне «Президент» и оказываемых им услугах. В частности, информация следующего содержания:

«...приглашаем посетить салон эротического массажа «Президент»...» (информация на главной странице сайта);

«Мы приготовили для Вас самые чувственные и незабываемые программы эротического массажа» (информация на главной странице сайта);

«Ласковые руки наших профессиональных массажисток и прикосновения разгоряченных тел пробудят в вас страсть, вы обретете смысл жизни» (информация на главной странице сайта);

«Невероятное наслаждение – вы ощутите бурю неизведанных до этого эмоций, всплеск чувств и, конечно же, оргазм без интима» (информация на главной странице сайта);

«...Ее неторопливые эротичные движения доставляют удовольствие каждому миллиметру вашего тела. Нежные касания возбуждают каждую клеточку вашего тела...Прекрасная богиня окунает Вас в море удовольствия и блаженства, владея потрясающей техникой Лингама все ее внимание будет сосредоточено на «Жезле света», только Вы и ОН. Максимальное возбуждение, страстное дыхание, мурашки по всему телу и вы уже готовы пережить то удовольствие, которое только способен доставить мужчине его Лингам...» (информация в разделе «Программы», «Таис»);

«Нестерпимое желание расслабиться, забыться и погрузиться в бесконечный мир объятий, страсти и ласки...Здесь Вас ждет все, сразу и по Вашему желанию...чувственная техника «лингамо», эротические игры и другие фантазии...» (информация в разделе «Программы», «Президентский отдых»).

Также на сайте [www.prezident-spa.ru](http://www.prezident-spa.ru) содержатся изображения обнаженных и полубнаженных женщин в откровенных позах.

Рассмотрев представленные материалы, заслушав доводы и возражения лица, в отношении которого возбуждено дело, Комиссия Свердловского УФАС России приходит 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 (ст. 1 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 №38-ФЗ).

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 Федерального закона «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»).

В соответствии с 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.

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.

ИП Вихляева Е.Ю. распространила в период с 01.07.2016 по 31.07.2016 на рекламных конструкциях, расположенных по адресам: г. Екатеринбург, ул. Московская – ул. Военная, ул. Щорса – ул. Серова, рекламу мужского салона «Президент» - «361-71-30 ПРЕЗИДЕНТ Салон отдыха 24 часа Душевный отдых в душевном месте», которая является рекламой товаров (услуг), производство и (или) реализация которых запрещены законодательством Российской Федерации – услуг проституции.

Материалами дела установлено следующее:

17.10.2014 сотрудниками ОУР УМВД России по г. Екатеринбургу в салоне «Президент», расположенном по адресу: г. Екатеринбург, ул. Титова, 1, были проведены ОРМ «Проверочная закупка». По результатам проведения ОРМ «Проверочная закупка» в отношении <...>, осуществляющей в указанном салоне оказание услуг за плату, был составлен Протокол об административном правонарушении по ст.6.11 КоАП РФ (занятие проституцией).

Постановлением мирового судьи судебного участка № 6 Чкаловского района г. Екатеринбурга от 29.12.2014 указанное физическое лицо было признано виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ст.6.11 КоАП РФ и было назначено наказание в виде административного штрафа.

На момент рассмотрения дела № 80 данное Постановление вступило в законную силу.

Согласно Постановлению мирового судьи судебного участка № 6 Чкаловского района г. Екатеринбурга от 29.12.2014, <...> в мужском салоне «Президент», расположенном по

адресу: г. Екатеринбург, ул. Титова, 1, оказывала сексуальные услуги за денежное вознаграждение, то есть занималась проституцией. Данные услуги сотрудница мужского салона «Президент» оказывала систематически, на постоянной основе.

Под проституцией следует понимать систематическое вступление в половую связь за материальное вознаграждение при условии, что это основной или дополнительный, постоянный источник извлечения материальной выгоды.

Половая связь включает в себя не только половой акт как таковой, но и удовлетворение половых потребностей между мужчиной и женщиной, между мужчинами и между женщинами в иных формах. Они могут выражаться в имитации полового акта (анальный или оральный коитус между мужчиной и женщиной, оральный коитус между мужчинами и т.д.) либо в воздействии на тело партнера без признаков полового акта, вызывающем половое возбуждение и оргазм.

Факт вступления в половую связь также подтверждается Постановлением мирового судьи судебного участка № 6 Чкаловского района г. Екатеринбурга от 29.12.2014.

Таким образом, факт занятия проституцией в мужском салоне «Президент» установлен судом.

Услуги, которые предлагаются в мужском салоне, представленном потребителю под коммерческим обозначением - «Президент», являются услугами занятия проституцией, замаскированными под услуги массажа.

Данный факт подтверждается материалами, представленными УМВД России по г. Екатеринбург в рамках рассмотрения данного дела.

Факт того, что в октябре 2014 г., когда было проведено ОРМ «Проверочная закупка», по результатам которого в салоне «Президент» был выявлен факт занятия проституцией, хозяйственную деятельность под коммерческим обозначением «мужской салон «Президент» в салоне осуществляло иное лицо (ИП Астафьев С.В.), а не ИП Митрофанова Т.В., не имеет значения, поскольку коммерческое обозначение – мужской салон «Президент» не изменилось. Именно на привлечение внимания к коммерческому обозначению – мужской салон «Президент» - направлены действия рекламодателя и рекламораспространителя. Для потребителя рекламы, услуг мужского салона, важен сам факт нахождения мужского салона «Президент» по адресу: г. Екатеринбург, ул. Титова, 1, а не факт нахождения определенного хозяйствующего субъекта (ИП, юридического лица) в указанном месте.

Кроме того, указание на сайте ИП Митрофановой Т.В. (факт создания и наполнения сайта для ИП Митрофановой Т.В. установлен в рамках заседания комиссии 01.12.2016) информации о мужском салоне и оказываемых им услугах («Мы приготовили для Вас самые чувственные и незабываемые программы эротического массажа», «Невероятное наслаждение – вы ощутите бурю неизведанных до этого эмоций, всплеск чувств и, конечно же, оргазм без интима», «...Ее неторопливые эротичные движения доставляют удовольствие каждому миллиметру вашего тела. Нежные касания возбуждают каждую клеточку вашего тела...Прекрасная богиня окунает Вас в море удовольствия и блаженства, владея потрясающей техникой Лингама все ее внимание будет сосредоточено на «Жезле света», только Вы и ОН. Максимальное возбуждение, страстное дыхание, мурашки по всему телу и вы уже готовы пережить то удовольствие, которое только способен доставить мужчине его Лингам...», «Нестерпимое желание расслабиться, забыться и погрузиться в бесконечный мир объятий, страсти и ласки...Здесь Вас ждет все, сразу и по Вашему желанию...чувственная техника «лингамо», эротические игры и другие фантазии...»), а также содержащиеся на сайте изображения обнаженных и полуобнаженных женщин в откровенных позах, свидетельствуют об оказании в данном мужском салоне услуг сексуального характера.

Таким образом, реклама мужского салона «Президент», а также оказываемых в нем услуг, распространенная на рекламных конструкциях, расположенных по адресам: г. Екатеринбург, ул. Московская – ул. Военная, ул. Щорса – ул. Серова, направлена на привлечение внимания к услугам проституции, запрещенным законодательством РФ (ст.6.11 КоАП РФ), и, следовательно, противоречит требованиям п.1 ст.7 ФЗ «О рекламе».

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

Как сообщила ИП Вихляева Е.Ю., рекламодателем указанной рекламы в соответствии с договором № 00041 от 29.02.2016 является ИП Митрофанова Т.В.

Ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Ст.6.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусматривает административную ответственность за занятие проституцией.

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

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

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

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (п.5 ст.3 ФЗ «О рекламе»).

Рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (ст.3 ФЗ «О рекламе»).

Рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП Вихляева Е.Ю., что подтверждается материалами дела № 80 и не оспаривается индивидуальным предпринимателем.

Рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП Митрофанова Т.В., что подтверждается материалами дела № 80 и так же не оспаривается индивидуальным предпринимателем.

Как следует из материалов дела, указанная реклама распространялась в период с 01.07.2016 по 31.07.2016, следовательно 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 антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утв. Постановлением Правительства РФ № 508 от 17.08.2006, 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.

Кроме того, в соответствии с п.33 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, Антимонопольный орган вправе по собственной инициативе выделить в отдельное производство одно или несколько дел, если это будет способствовать полному, всестороннему и объективному их рассмотрению.

На основании изложенного, руководствуясь ст. ст. 33 - 36 ФЗ «О рекламе», в соответствии с п. 37 – 43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу мужского салона «Президент» - «361-71-30 ПРЕЗИДЕНТ Салон отдыха 24 часа Душевный отдых в душевном месте», распространенную на рекламных конструкциях по адресам: г. Екатеринбург, ул. Московская – ул. Военная, ул. Щорса – ул. Серова в период с 01.07.2016 по 31.07.2016. ненадлежащей, нарушающей п.1 ст.7 ФЗ «О рекламе», поскольку реклама является рекламой средств индивидуализации лица, оказывающего запрещенные законодательством Российской Федерации услуги (занятие проституцией).

2. Предписание ИП Вихляевой Е.Ю., ИП Митрофановой Т.В. о прекращении нарушения рекламного законодательства не выдавать.

3. ИП Вихляевой Е.Ю. надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 318) \_\_\_\_\_ 2017 г. в \_\_\_\_ час. \_\_\_\_ мин. для составления протокола об административном правонарушении по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность.

4. ИП Митрофановой Т.В. надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 318) \_\_\_\_\_ 2017 г. в \_\_\_\_ час. \_\_\_\_ мин. для составления протокола об административном правонарушении по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность.

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

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>