



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Решение по делу № 71

Резолютивная часть Решения оглашена 06.12.2016

Решение в полном объеме изготовлено 20.12.2016

г. Екатеринбург

Комиссия Свердловского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (Приказ от 19.08.2016 № 285), в составе:

Председатель комиссии: <...> – заместитель руководителя управления,

Члены комиссии:

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

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

в присутствии:

- заявителя Федерального казенного учреждения «Военный комиссариат Свердловской области» Минобороны России – <...> (доверенность б/н от 06.12.2016),

- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства – ИП <...>,

рассмотрев в рамках «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» (далее – «Правила рассмотрения дел»), утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, дело № 71, возбужденное по признакам нарушения п.2 ч.3 ст.5 и п.7 ч.3 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ (ред. от 08.03.2015) «О рекламе» (с изм. и доп., вступ. в силу с 25.05.2015) (далее – ФЗ «О рекламе») по факту распространения в марте - апреле 2016 г. в почтовые ящики жителей г. Екатеринбурга (ул. Билимбаевская, ул. Расточная) листовок с рекламой танцевальной школы «Армия» в виде повестки,

УСТАНОВИЛА:

Дело № 71 по признакам нарушения рекламного законодательства было возбуждено в отношении ИП <...> Определением от 08.07.2016 на основании заявления Федерального казенного учреждения «Военный комиссариат Свердловской области» Минобороны России (вх.№01-7270 от 13.05.2016).

Определением от 08.07.2016 (исх. № 8228 от 12.07.2016) рассмотрение дела было назначено на 16.08.2016 в 11-00.

Определением от 16.08.2016 (исх. №10935 от 26.08.2016) рассмотрение дела было отложено на 20.09.2016 в 12-00 в связи с необходимостью привлечения к участию в рассмотрении дела № 71 в качестве заинтересованного лица

Министерства образования Свердловской области, а также получением дополнительной информации.

Определением от 20.09.2016 (исх.№14156 от 02.11.2016) рассмотрение дела было отложено на 06.12.2016 в 11-00 в связи с необходимостью получения дополнительной информации.

При рассмотрении дела 06.12.2016 установлено следующее.

В Свердловское УФАС России поступило заявление **Федерального казенного учреждения «Военный комиссариат Свердловской области» Минобороны России** (вх.№01-7270 от 13.05.2016) о распространении в марте - апреле 2016 г. в почтовые ящики жителей г. Екатеринбурга (ул. Билимбаевская, ул. Расточная) листовок с рекламой танцевальной школы «Армия» следующего содержания:

«Министерство обороны. Тел. 200-23-77. Сайт: <http://школатанцевармия.рф>. ПОВЕСТКА. Будущему танцору 59№31829. В соответствии с Федеральным законом «О воинской обязанности и военной службе» Вам надлежит явиться в Танцевальную Школу «АРМИЯ» в танцевальный зал по адресу: г. Екатеринбург, ул. <...> – 1 этаж для проведения танцевальных занятий. Каких конкретно – вы узнаете на месте. М. П. Военный комиссар».

Представители заявителя в ходе заседания комиссии 16.08.2016 сообщили, что, по их мнению, рассматриваемая реклама нарушает требования ФЗ «О рекламе», они имеют претензии к содержанию рассматриваемой рекламы по четырем позициям:

1) в рекламе использована аббревиатура «Министерство обороны», в условиях, когда исключительным правом на данное средство индивидуализации обладает иное лицо – Министерство обороны Российской Федерации;

2) в рекламе указано на то, что рекламируемые услуги оказываются на основании ФЗ «О воинской обязанности и военной службе», что является недостоверными сведениями о характеристике услуги, т.к. услуги танцевальной школы не имеют отношения к данному закону;

3) в рекламе использовано слово «повестка». Между тем, повестка – это документ, побуждающий к действию, который выдается исключительно сотрудниками органов власти, в том числе, работниками военных комиссариатов на основании ч.3 ст.26 ФЗ от 28.03.1998 №53-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О воинской обязанности и военной службе» (с изм. и доп., вступ. в силу с 04.07.2016), а также Приказа Министра обороны РФ от 02.10.2007 №400 (ред. от 29.06.2012) «О мерах по реализации Постановления Правительства Российской Федерации от 11 ноября 2006 г. №663» (вместе с «Инструкцией по подготовке и проведению мероприятий, связанных с призывом на военную службу граждан Российской Федерации, не пребывающих в запасе») (Зарегистрировано в Минюсте России 12.11.2007 №10454). Кроме того, указали представители заявителя, структура повестки в рекламе не выдержана;

4) в рекламе использована подпись «Военный комиссар», что, по мнению заявителя, оскорбляет военного комиссара, поскольку использование его подписи в рекламе танцевальной школы принижает и подрывает его авторитет в обществе (армия сравнивается с танцами, люди над этим смеются).

Федеральное казенное учреждение «Военный комиссариат Свердловской области» Минобороны России указало, что рекламодателем является индивидуальный предприниматель <...> (ОГРНИП 312668630400036, ИНН 667355646909).

Представители заявителя сообщили, что ИП <...> осуществляет деятельность Танцевальной школы «Армия» по двум адресам в г. Екатеринбурге: по ул. <...> и по ул. <...>. Между тем, попасть внутрь помещений либо записаться в указанную школу, сотрудникам Федерального казенного учреждения «Военный комиссариат Свердловской области» Минобороны России не удалось.

Также представители заявителя указали, что распространение рекламы было приурочено к весенней призывной кампании: в марте военный комиссариат рассылает повестки на уточнение учетных данных, в апреле – повестки на призыв. В настоящее время распространение подобной рекламы заявителем не зафиксировано.

В ходе заседания комиссии 06.12.2016 представитель заявителя <...> в дополнение к ранее сказанному Федеральным казенным учреждением «Военный комиссариат Свердловской области» Минобороны России указала следующее:

В рекламе использована аббревиатура «Министерство обороны».

В соответствии с п.3 ст.26 Федерального закона от 28.03.1998 №53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе», п. 10 Приказа Министра обороны РФ от 02.10.2007 «О мерах по реализации Постановления Правительства Российской Федерации от 11.11.2006 № 663» (вместе с «Инструкцией по подготовке и проведению мероприятий, связанных с призывом на военную службу граждан Российской Федерации, не пребывающих в запасе») оповещение граждан о явке на мероприятия, связанные с первоначальной постановкой на воинский учет производится на основании именных списков повестками военного комиссариата в соответствии с приложением № 10 к настоящей Инструкции (далее именуется - повестки), учет которых ведется в книге учета вызова граждан, не пребывающих в запасе, в военный комиссариат и выдачи им повесток согласно приложению № 11 к настоящей Инструкции.

Обязанности гражданина, подлежащего первоначальной постановке на воинский учет:

1. В соответствии с Федеральным законом «О воинской обязанности и военной службе» граждане, подлежащие первоначальной постановке на воинский учет, обязаны явиться по повестке военного комиссариата на медицинское освидетельствование, заседание комиссии по постановке на воинский учет, имея при себе документы, указанные в повестке.

2. В случае неявки без уважительной причины гражданина по повестке военного комиссариата на мероприятия, связанные с первоначальной постановкой на воинский учет, он привлекается к ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Уважительной причиной неявки по вызову (повестке) военного комиссариата, при условии документального подтверждения, является: заболевание или увечье, связанное с утратой работоспособности; тяжелое состояние здоровья отца, матери, жены, мужа, сына, дочери, родного брата, родной сестры, бабушки или усыновителя гражданина либо участие в похоронах указанных лиц; препятствие, возникшее в результате действия непреодолимой силы, или иное обстоятельство, не

зависящее от воли гражданина; иные причины, признанные уважительными комиссией по постановке граждан на воинский учет или судом. По истечении действия уважительной причины граждане являются в военный комиссариат немедленно без дополнительного вызова.

Вручают повестку только установленные законодательством лица, при этом следует иметь в виду, что оповещение о явке осуществляется повестками военного комиссариата. Вручение повесток производится только установленными законодательством лицами: работниками военного комиссариата.

Таким образом, повестку, связанную с призывом граждан на военную службу, имеют право вручать отделы военного комиссариата Свердловской области и их работники.

Федеральным законом от 28.03.1998 №53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе» определено, что настоящий Федеральный закон осуществляет правовое регулирование в области воинской обязанности и военной службы в целях реализации гражданами Российской Федерации конституционного долга и обязанности по защите Отечества, а также правовое регулирование поступления на военную службу и военной службы в Российской Федерации иностранных граждан, и именно в этих целях.

Правовое положение военных комиссариатов определено в Указе Президента Российской Федерации от 16.08.2004 №1082. В силу пунктов 1, 5 Положения о Министерстве обороны Российской Федерации Минобороны России является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики, нормативно-правовому регулированию в области обороны; свою деятельность осуществляет непосредственно и через органы управления военных округов, иные органы военного управления, территориальные органы (военные комиссариаты).

Правоустанавливающим документом для военных комиссариатов является Положение о военных комиссариатах, утвержденное Указом Президента Российской Федерации от 28.12.2012 №1609, согласно п.4 которого военные комиссариаты являются территориальными органами Министерства обороны Российской Федерации и входят в состав военных округов. Пунктом 5 Положения предусмотрено, что создание, реорганизация и ликвидация военных комиссариатов осуществляются в установленном порядке Министерством обороны Российской Федерации.

Таким образом, указывает заявитель, военный комиссариат Свердловской области находится в ведении Министерства обороны РФ и, являясь его территориальным органом, создается в субъекте Российской Федерации в целях обеспечения исполнения гражданами воинской обязанности, организации и проведения мобилизационной подготовки и мобилизации, реализации права граждан, и т.п.. Выполнение указанных функций обеспечивает реализацию предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий Министерства обороны РФ, т.е. на военный комиссариат возложено исполнение государственных функций.

Так согласно п. 7 Указа Президента РФ от 07.12.2012 № 1609 «Об утверждении Положения о военных комиссариатах» руководство служебной

деятельностью военных комиссариатов осуществляется Министерством обороны Российской Федерации через командующих войсками военных округов.

Управление служебной деятельностью военного комиссариата осуществляется военным комиссаром.

Согласно приказу Министра обороны № 13 от 23.01.2014 «Об утверждении перечня военных комиссариатов» вышеназванное положение является учредительным документом юридического лица.

Таким образом, военному комиссариату Свердловской области представлено право на использование слова «Военный комиссар».

Военный комиссар – это узнаваемая потребителями государственная должность. Термин «военный комиссар» не только определен в правовом акте, но и известен и долгое время широко применяется гражданами, обычными потребителями, не обладающими специальными познаниями.

Более того, Приказом Минтруда России от 10.05.2016 № 225н «Об утверждении Единого квалификационного справочника должностей руководителей, специалистов и служащих, раздел «Квалификационные характеристики отдельных должностей работников воинских частей и организаций Вооруженных Сил Российской Федерации» определена должность военного комиссара субъекта, определены должностные обязанности военного комиссара субъекта и требования к квалификации, а именно старший или высший офицер запаса и стаж работы на руководящих должностях не менее 5 лет.

Заявитель указал, что композиционная схема рассматриваемой рекламы (в совокупности изобразительных элементов и образов, а также текстового содержания) составлена так, что создается впечатление, что по указанному адресу находится организация, подведомственная Министерству обороны (военному комиссариату) по предоставлению каких – либо услуг, возложенных на военный комиссариат, где потребитель в одном месте может получить все виды государственных услуг, в том числе, услуги по обучению танцам, тем самым реклама вводит потребителя в заблуждение о том, что организация ИП <...> является государственной.

По мнению заявителя, размещение в рекламе наименования «Министерство Обороны» воспринимается как то, что рекламируемая организация является государственным органом, и, как следствие, имеет право на использование официальной символики государственного органа.

Само по себе неправомерное размещение изображения официальных наименований государственных органов в рекламе предпринимательской деятельности свидетельствует о ее недостоверности и ненадлежащем использовании.

Заявитель полагает, что ИП <...> нарушает требования ФЗ «О рекламе»:

- п.2 ч.3 ст.5 ФЗ «О рекламе» – не соответствующие действительности сведения о характеристике товара (услуги), поскольку в рекламе содержатся сведения о повестке, которую ИП <...> не имеет права выдавать, о ФЗ «О воинской обязанности и военной службе», тогда как указанный закон не имеет отношения к деятельности по организации танцев;

- ч. 6 ст. 5 ФЗ «О рекламе», поскольку реклама школы танцев содержит словосочетание «военный комиссар», что является оскорбительным выражением в

отношении профессии «военный комиссар», поскольку данная должность и танцы несовместимы, военный комиссар занимает определенное положение в обществе, его полномочия определены законом – уполномоченное лицо, которое осуществляет обороноспособность страны;

- п.7 ч.3 ст.5 – недостоверные сведения об исключительных правах на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, так как в рекламе использована аббревиатура «Министерство обороны», в условиях, когда исключительным правом на данное средство индивидуализации обладает не ИП <...>, а Министерство обороны Российской Федерации.

ИП <...> в письменном объяснении (вх.№01-19382 от 30.11.2016), а также на заседании комиссии сообщил, что как таковая деятельность школы танцев «Армия» не велась: были найдены и арендованы помещения в зданиях по ул. <...> а (по последнему адресу школа даже не открывалась). С июня 2016 г. около 10 раз в школе по ул. <...>, проводились бесплатные занятия. Бизнес результата не дал, школа прекратила свое существование.

В рекламных листовках нет информации, характеризующей товар (услугу). Листовки распространялись не в марте-апреле 2016 г., а в конце мая 2016 г. ИП <...> лично. Распространение листовок (безадресных) по почтовым ящикам законом не запрещено, содержание их носит исключительно информационный характер, стилизованный под бренд «Школа танцев «Армия».

ИП <...> указал, что по своей форме рекламные листовки действительно являются имитацией настоящей повестки. Между тем, ИП <...> уверен, что все использованные названия и логотипы не являются собственностью Минобороны России, были придуманы им лично либо созданы в предшествующие исторические периоды (до создания Минобороны России), существуют и в других государствах. ИП <...> отметил, что в рекламе использовано словосочетание «Министерство обороны», а не «Министерство обороны России».

Армия ассоциируется с вооруженными силами, поэтому ИП <...> для школы танцев с аналогичным названием «Армия» использовал стиль «милитари», в том числе и в рекламных листовках, в которых нет ничего из действительных повесток. Кроме того, указал индивидуальный предприниматель, слово «повестка» является общеупотребительным словом, повестка бывает не только военной, но и, например, судебной. В рекламе слово «повестка» использовалось в значении «извещение». Кроме того, ИП <...> полагает, что он не использовал чужую интеллектуальную собственность, поскольку не скопировал, а имитировал повестку, изменил ее.

По поводу использования в рекламе ссылки на ФЗ «О воинской обязанности и военной службе», индивидуальный предприниматель сообщил, что это тоже стилизация, конкретная статья закона не указана, не приведено описание услуги (организация групповых программ).

ИП <...> также сообщил, что содержание рекламы определил лично, распечатал на принтере 2 партии листовок по 500 штук (во второй партии было указано «танцевальный комиссар», «Министерство танцпола»), с 26 по 30 мая 2016 г. распространил по почтовым ящикам дома по ул. <...>, а также на мероприятии в ТЦ «Парк Хаус» с целью привлечения внимания к школе танцев «Армия».

Также индивидуальный предприниматель сообщил, что школа танцев «Армия» взаимодействовала с руководством 32 военного городка г. Екатеринбурга, которое приглашало коллектив на выступление (жена <...> хореограф школы) для популяризации военной службы, что свидетельствует, по мнению ИП<...>, об адекватном отношении военных к творческому коллективу под брендом «Школа танцев «Армия», о том, что культурные и творческие проявления, в том числе, данная реклама, не могут оскорблять чувства военных в целом, и военных комиссаров в частности.

ИП <...> полагает, что при распространении рекламы школы танцев «Армия» не нарушил требования ФЗ «О рекламе».

Министерство образования Свердловской области в письменном ответе (исх.№02-01-82/7969 от 13.09.2016 - вх.№01-14927 от 21.09.2016), а также представитель <...> (главный специалист отдела лицензирования) на заседании комиссии 20.09.2016 сообщили следующее.

В реестре лицензий на осуществление образовательной деятельности, предоставленных Министерством, «Школа танцев «Армия» отсутствует, лицензии на осуществление образовательной деятельности данная организация не имеет.

Согласно пункту 3 Положения о лицензировании образовательной деятельности, утверждённого постановлением Правительства Российской Федерации от 28.10.2013 № 966 «О лицензировании образовательной деятельности» (далее – Положение), образовательная деятельность подлежит лицензированию в случае оказания образовательных услуг по реализации образовательных программ согласно установленному в Положении перечню, в том числе по реализации дополнительных общеобразовательных программ (дополнительных общеразвивающих программ и дополнительных предпрофессиональных программ).

Согласно пункту 9 статьи 2 Федерального закона от 29 декабря 2012 года № 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» (далее – Закон № 273-ФЗ) образовательная программа – это комплекс основных характеристик образования (объем, содержание, планируемые результаты), организационно-педагогических условий и в случаях, предусмотренных Законом № 273-ФЗ, форм аттестации, который представлен в виде учебного плана, календарного учебного графика, рабочих программ учебных предметов, курсов, дисциплин (модулей), иных компонентов, а также оценочных и методических материалов.

Исходя из информации, представленной в определении Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области от 16.08.2016, деятельность организации «Школа танцев «Армия» не подлежит лицензированию. Законодательство Российской Федерации в сфере образования не содержит ограничений в использовании наименования «школа» в коммерческом обозначении юридических лиц.

Лыжина Я. В. указала, что лицензия на образовательную деятельность необходима только в том случае, если хозяйствующий субъект работает по образовательным программам, имеет утвержденное расписание занятий. В реестре выданных лицензий Министерства образования Свердловской области ИП <...> не значится. По поводу возможного осуществления ИП <...> образовательной деятельности, на осуществление которой требуется получение лицензии (работает по образовательным программам), при отсутствии такой лицензии, представитель

заинтересованного лица сообщила, что Министерство образования Свердловской области выдает лицензии в заявительном порядке, либо принимает меры реагирования по заявлениям надзорных органов. По имеющейся у Министерства образования Свердловской области информации ИП <...> не реализовывает образовательные программы, в связи с чем, лицензия ему не требуется.

На запрос Управления ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ» сообщило (вх.№01-14669 от 16.09.2016), что Администратором доменного имени школатанцевармия.рф в соответствии с регистрационными данными является <...> (дата рождения <...>, паспорт: <...>, выдан: ОУФМС России по Свердловской области в Орджоникидзевском районе города Екатеринбурга, дата выдачи: 12.10.2009, место жительства: <...>).

Регистрация указанного доменного имени производилась через сайт Регистратора. Клиент зарегистрировался на сайте Регистратора и без подачи заявления в письменном виде согласился с условиями договора оферты, что предусмотрено Регистратором. Договор в письменном виде с указанным лицом не заключался.

Дата регистрации: 2015.04.25. Смена Администратора не производилась.

На запрос Управления ТСЖ <...> сообщило (вх. № 01-15782 от 04.10.2016), что в подвальном помещении дома, расположенного по адресу: г. Екатеринбург, ул. <...>, располагалась танцевальная школа, рекламного баннера с названием «Армия» на стенах жилого дома не было размещено.

Подвальное помещение принадлежит на праве собственности 66АЖ №499750, дата выдачи 08.05.2014 <...>. По неофициальной информации данное помещение сдавалось в аренду (договор аренды не предоставлялся в ТСЖ) ИП <...>.

В настоящий момент подвальное помещение сдается другой танцевальной школе.

Рассмотрев представленные материалы, 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.

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»).

Материалами дела установлено, что с 26.05.2016 по 30.05.2016 в почтовые ящики жителей г. Екатеринбурга (ул. Билимбаевская, ул. Расточная, ул. Бебеля, 138) а также среди посетителей ТЦ «Парк Хаус» была распространена реклама танцевальной школы «Армия» в виде листовок следующего содержания:

«Министерство обороны. Тел. 200-23-77. Сайт: <http://школатанцевармия.рф>. ПОВЕСТКА. Будущему танцору 59№31829. В соответствии с Федеральным законом «О воинской обязанности и военной службе» Вам надлежит явиться в Танцевальную Школу «АРМИЯ» в танцевальный зал по адресу: г. Екатеринбург, ул. <...> – 1 этаж для проведения танцевальных занятий. Каких конкретно – вы узнаете на месте. М. П. Военный комиссар».

В верхнем правом углу рекламного пространства присутствует изображение логотипа «АРМИЯ DANCE SCHOOL», содержащего стилизованное изображение двуглавого орла, а также изображение оттиска печати, содержащего сведения, аналогичные тем, что использованы в логотипе.

Объектом рекламирования в рассматриваемой рекламе являются услуги танцевальной школы «Армия» (проведение танцевальных занятий), оказываемые ИП <...> по адресу: г. Екатеринбург, ул. <...> – 1 этаж.

В рекламе использовано наименование «Министерство обороны», которое является средством индивидуализации не лица, оказывающего рекламируемые услуги – ИП <...>, а иного лица – Министерства обороны Российской Федерации в силу Указа Президента РФ от 16.08.2004 №1082 (ред. от 01.04.2016) «Вопросы Министерства обороны Российской Федерации».

Министерство обороны Российской Федерации (Минобороны России) является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики, нормативно-правовому регулированию в области обороны, иные установленные федеральными конституционными законами, федеральными законами, актами Президента Российской Федерации и Правительства Российской Федерации функции в этой области, а также уполномоченным федеральным органом исполнительной власти в сфере управления и распоряжения имуществом Вооруженных Сил Российской Федерации и подведомственных Министерству обороны Российской Федерации организаций (п.1 Раздела 1 Положения о Министерстве обороны Российской Федерации, утв. Указом Президента РФ от 16.08.2004 №1082).

Минобороны России является юридическим лицом, имеет смету, печати, штампы и бланки с изображением Государственного герба Российской Федерации и **со своим наименованием**, иные печати, штампы и бланки установленного образца, текущие, расчетные, валютные и иные счета в банках и других кредитных организациях, лицевые счета в органах федерального казначейства, открываемые в соответствии с законодательством Российской Федерации (п. 13 Раздела 3 Положения о Министерстве обороны Российской Федерации, утв. Указом Президента РФ от 16.08.2004 №1082).

Тот факт, что наименование органа государственной власти - Министерства обороны Российской Федерации – использовано в рекламе в усеченном виде, не наделяет ИП <...> правом на использование средства индивидуализации иного лица.

Граждане Российской Федерации (потребители рекламы) соотносят наименование «Министерство обороны Российской Федерации» в любых используемых вариациях («Министерство обороны», «Минобороны», «Минобороны РФ») с конкретным юридическим лицом, которое не предоставляло ИП <...> права на использование его средства индивидуализации.

Использование в рекламе услуг одного лица средств индивидуализации другого, по мнению Комиссии Свердловского УФАС России, является указанием недостоверных сведений о правах на средства индивидуализации юридического лица.

В рекламе танцевальной школы «Армия» также использовано наименование государственной должности – «*военный комиссар*».

Согласно п.5 Раздела 1 Положения о Министерстве обороны Российской Федерации, утв. Указом Президента РФ от 16.08.2004 №1082, Минобороны России осуществляет свою деятельность непосредственно и через органы управления военных округов, иные органы военного управления, территориальные органы (военные комиссариаты).

В соответствии с п.п.4-7 Раздела 1 Положения о военных комиссариатах, утв. Указом Президента РФ от 07.12.2012 №1609 (ред. от 07.12.2016) военные комиссариаты являются территориальными органами Министерства обороны Российской Федерации и входят в состав военных округов.

Создание, реорганизация и ликвидация военных комиссариатов осуществляются в установленном порядке Министерством обороны Российской Федерации.

Военные комиссариаты являются юридическими лицами, имеют печати, штампы установленного образца, лицевые счета в территориальных органах Федерального казначейства, открываемые в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Руководство служебной деятельностью военных комиссариатов осуществляется Министерством обороны Российской Федерации через командующих войсками военных округов.

Управление служебной деятельностью военного комиссариата осуществляется военным комиссаром.

Должность «военный комиссар» указана в п.8 Перечня должностей работников в организациях, создаваемых для выполнения задач, поставленных перед Министерством обороны Российской Федерации, в воинских частях и организациях Вооруженных Сил Российской Федерации, утв. Приказом Министра обороны РФ от 04.04.2016 №175.

Таким образом, правом использования наименования должности «*военный комиссар*» на территории Свердловской области обладает исключительно Федеральное казенное учреждение «Военный комиссариат Свердловской области», которое не передавало ИП <...> своих прав.

В соответствии со ст. 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 №230-ФЗ (ред. от 03.07.2016, с изм. от 13.12.2016) гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по

своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233), если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

Следовательно, использование в рекламе услуг одного лица – ИП <...> – средства индивидуализации другого лица (Федерального казенного учреждения «Военный комиссариат Свердловской области») в виде наименования должности «военный комиссар» без согласия правообладателя, является указанием недостоверных сведений о правах на средства индивидуализации юридического лица.

Согласно п.7 ч.3 ст.5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об исключительных правах на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товара.

Вместе с тем, Комиссия полагает, что использование в рекламе танцевальной школы «Армия» слова «повестка» не является указанием недостоверных сведений о правах на средства индивидуализации иного юридического лица, поскольку данное слово является общеупотребительным, применяется не только в документах Министерства обороны Российской Федерации и его территориальных органов, но и другими органами (судебная повестка).

Повестка – 1. Письменной официальное извещение с вызовом, приглашением куда-нибудь. 2. Перечень вопросов, подлежащих обсуждению на собрании, заседании. (Ожегов С. И., Шведова Н. Ю. Толковый словарь русского языка: 80 000 слов и фразеологических выражений. М.: Азбуковник, 1997, с.528).

Также в рекламе танцевальной школы «Армия» указано «В соответствии с Федеральным законом «О воинской обязанности и военной службе» Вам надлежит явиться в Танцевальную Школу «АРМИЯ» в танцевальный зал по адресу: г. Екатеринбург, ул. Бебеля, <...> – 1 этаж для проведения танцевальных занятий».

Согласно преамбуле к Федеральному закону от 28.03.1998 №53-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О воинской обязанности и военной службе» (с изм. и доп., вступ. в

силу с 04.07.2016) настоящий Федеральный закон осуществляет правовое регулирование в области воинской обязанности и военной службы в целях реализации гражданами Российской Федерации конституционного долга и обязанности по защите Отечества, а также правовое регулирование поступления на военную службу и военной службы в Российской Федерации иностранных граждан.

Указание в рекламе услуг по организации танцевальных занятий на то, что данная деятельность осуществляется в рамках ФЗ «О воинской обязанности и военной службе», является указанием недостоверных сведений о характеристике предлагаемой услуги, поскольку услуги танцевальной школы «Армия» не имеют отношения к упомянутому закону.

Согласно п.2 ч.3 ст.5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

Вместе с тем, Комиссия отклоняет довод заявителя о том, что указание в рекламе танцевальной школы «Армия» словосочетания «военный комиссар» является использованием оскорбительного выражения по отношению к лицам, занимающим государственную должность военного комиссара.

Согласно «Толковому словарю русского языка» под ред. С.И. Ожегова, Н.Ю. Шведовой, «оскорбительный» - содержащий оскорбление, оскорбляющий. «Оскорбить» - тяжело обидеть, унижить. «Обида» - несправедливо причиненное огорчение, оскорбление, а также вызванное этим чувство. «Обидеть» - причинить обиду кому-нибудь. Причинить ущерб кому-нибудь, чем-нибудь, надеть чем-нибудь в недостаточной степени. «Унизить» - оскорбить чье-нибудь достоинство, самолюбие.

В соответствии с письмом ФАС России от 29.04.2013 №АД/17355/13 «О порядке применения ч. 6 ст. 5 ФЗ «О рекламе» к оскорбительным образам, сравнениям и выражениям относятся слова и изображения, которые, в том числе, ущемляют человеческое достоинство, принижают значимость отдельных лиц, исторических событий, памятных дат.

Вопрос отнесения изображений, слов и иных образов к оскорбительным носит субъективно-оценочный характер, который основан на восприятии данной информации каждым индивидуумом в отдельности. При этом очевидно, что восприятие одной и той же информации разными людьми может отличаться в зависимости от личностных характеристик субъекта (возраста, образования, воспитания, семейных устоев, места проживания и прочее).

Соответственно, возможна ситуация, когда одна и та же реклама оценивается неоднозначно с точки зрения ее этичности различными категориями населения. При этом, по мнению ФАС России, для признания рекламы неэтичной не требуется получение единогласного мнения или мнения абсолютного большинства потребителей рекламы, достаточно установить наличие значимого количества людей, воспринимающих рекламу как неэтичную.

Кроме того, при решении вопроса о соответствии той или иной рекламной информации требованиям ч.6 ст.5 Федерального закона «О рекламе» такую информацию следует оценивать в совокупности с обстоятельствами ее размещения.

Заявителем Федеральным казенным учреждением «Военный комиссариат Свердловской области» не представлены какие-либо доказательства того, что значимое количество людей (военных комиссаров), воспринимают рассматриваемую рекламу как оскорбляющую, унижающую их самолюбие. По мнению Комиссии, одно лишь упоминание наименования государственной должности военного комиссара в рекламе танцевальных услуг, то есть связка военной сферы (обороны) и культурной (танцевальной) само по себе (без каких-либо иных слов, выражений и образов) не может причинить оскорбление.

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

Ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-8 ст. 5 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель (ч.6 ст.38 ФЗ «О рекламе»).

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

Материалами дела установлено, что содержание рекламы определил ИП <...>, который, таким образом, является рекламодателем.

ИП <...> указал, что реклама распространялась с 26 по 30 мая 2016 г., в настоящее время в связи с тем, что школа танцев «Армия» не осуществляет какой-либо деятельности, реклама не распространяется. Заявитель каких-либо доказательств того, что в настоящее время продолжается распространение данной рекламы, не представил.

Таким образом, в настоящее время данная реклама не распространяется, 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 антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе (утвержденных 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.

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 танцевальной школы «Армия», распространенную с 26.05.2016 по 30.05.2016 по почтовым ящикам жителей г. Екатеринбурга (ул. Билимбаевская, ул. Расточная, ул. Бебеля, 138), а также среди посетителей ТЦ «Парк Хаус», ненадлежащей, нарушающей требования:

- п. 2 ч.3 ст.5 ФЗ «О рекламе», поскольку реклама содержит не соответствующие действительности сведения о характеристике предлагаемой услуги, так как услуги танцевальной школы «Армия» не имеют отношения к ФЗ «О воинской обязанности и военной службе»;

- п.7 ч.3 ст.5 ФЗ «О рекламе», поскольку реклама содержит не соответствующие действительности сведения об исключительных правах на средства индивидуализации органа государственной власти – Министерства обороны Российской Федерации (наименование органа государственной власти, а также наименование должности - военный комиссар).

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

3. **ИП <...>** (ИНН 667355646909, ОГРНИП 312668630400036, дата регистрации 30.10.2012, место регистрации – ИФНС по Верх-Исетскому району г. Екатеринбурга, адрес места жительства – <.....>) либо 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) **30 января 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 (копией приказа о назначении на должность генерального директора).

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

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>