

ИГ/35690/18
25.07.2018

ЗАО «ИСКРАТЕЛЕКОМ»

Люблинская ул., д. 171, к. 1А,
г. Москва, 109652

Нагатинская ул., д. 1, стр. 14,
г. Москва, 117105

<...>

РЕШЕНИЕ
по делу № 3-5-166/77-18

«28» июня 2018 года

г. Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия Московского УФАС России) в составе:

председателя Комиссии –<...>,

членов Комиссии – <...><...>

рассмотрев дело № 3-5-166/77-18, возбужденное в отношении ЗАО «ИСКРАТЕЛЕКОМ» по признакам нарушения части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), выразившегося в распространении в июне 2017 года рекламы Интернет-тарифа «Интернет тариф доступный», «Твердая цена!» с изображением расставленных женских ног, распространяемой посредством листовок,

в присутствии представителя ЗАО «ИСКРАТЕЛЕКОМ» в лице <...> (по доверенности б/н от 25.12.2017),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 3-5-166/77-18 возбуждено в отношении ЗАО «ИСКРАТЕЛЕКОМ» на основании заявления физического лица по факту распространения в июне 2017 года рекламы Интернет-тарифа «Интернет тариф доступный», «Твердая цена!» с изображением расставленных женских ног, распространяемой посредством листовок

В рассматриваемой рекламе усматриваются признаки нарушения части 6 статьи 5 Закона о рекламе, выразившегося в распространении рекламы, в которой использованы непристойные и оскорбительные образы.

Не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения

дела, выслушав доводы ЗАО «ИСКРАТЕЛЕКОМ», оценив в совокупности и взаимосвязи представленные доказательства, применив нормы законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Московского УФАС России приходит к следующим выводам.

ЗАО «ИСКРАТЕЛЕКОМ» (место нахождения: 109652, г. Москва, ул. Люблинская, д. 171, 1А) является юридическим лицом, включено в Единый государственный реестр юридических лиц за основным государственным регистрационным номером 1027739222136, ИНН 7736196490, КПП 772301001.

В подъездах многоквартирных домов посредством листовок распространялась информация со следующим слоганом: «Интернет тариф доступный», «Твердая цена!», с изображением расставленных женских ног.

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе рекламой является информация, распространяемая 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.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникшего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Указанная информация распространялась посредством листовок в подъездах многоквартирных домов.

Таким образом, установлено, что способ распространения рассматриваемой информации является общедоступным для неопределенного круга лиц потребителей рекламы. Каких-либо ограничений по кругу лиц-потребителей рекламы Комиссией Московского УФАС России не установлено.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе объектом рекламирования является товар, средство 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.

В настоящем случае объектом рекламирования выступает Интернет-тариф ЗАО «ИСКРАТЕЛЕКОМ».

Таким образом, спорная информация отвечает всем признакам рекламы, а именно: содержит объект рекламирования, распространялась неопределенному кругу лиц и, исходя из содержания, направлена на привлечение внимания потребителей к объекту рекламирования, то есть, к услугам ЗАО «ИСКРАТЕЛЕКОМ», следовательно, является рекламой в понимании пункта 1 статьи 3 Закона о рекламе.

Согласно части 6 статьи 5 Закона о рекламе в рекламе не допускается использование бранных слов, непристойных и оскорбительных образов, сравнений и выражений, в том числе в отношении пола, расы, национальности, профессии, социальной категории, возраста, языка человека и гражданина, официальных государственных символов (флагов, гербов, гимнов), религиозных символов, объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской

Федерации, а также объектов культурного наследия, включенных в Список всемирного наследия.

Вопрос отнесения рассматриваемой рекламы к непристойной и оскорбительной 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 прочих).

Соответственно, возможна ситуация, когда одна и та же реклама оценивается неоднозначно с точки зрения ее этичности различными категориями населения.

Вопрос о квалификации рассматриваемой информации в качестве рекламы, нарушающей часть 6 статьи 5 Закона о рекламе, был вынесен на Экспертный совет Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по применению законодательства Российской Федерации о рекламе и антимонопольного законодательства в части недобросовестной конкуренции (далее — Экспертный совет).

В соответствии с Протоколом № 08-1/18 от 19.04.2018 перед Экспертным советом был поставлен вопрос о том, считают ли члены Экспертного совета, что данная реклама является неэтичной, в том числе использованы ли в данной рекламе бранные слова, непристойные или оскорбительные образы, сравнения или выражения.

Участники Экспертного совета проголосовали следующим образом: 47 участников высказались о наличии признаков неэтичности, а равно нарушения части 6 части 5 Закона о рекламе в данной рекламе, 3 участника высказались об отсутствии признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, 3 участника воздержались от голосования. Таким образом, более 90% респондентов проголосовали за наличие признаков нарушения части 6 статьи 5 Закона о рекламе.

Для признания рекламы непристойной не требуется получения единогласного мнения. Достаточно установить факт наличия значительного количества людей, воспринимающих рекламу как непристойную, оскорбительную.

В соответствии с Письмом ФАС России от 29.04.2013 № АД/17355/15 к непристойным образам, сравнениям, выражениям могут быть отнесены такие слова и изображения, которые нарушают общепринятые нормы и принципы поведения в обществе с точки зрения морали и нравственности. К оскорбительным образам, сравнениям и выражениям - слова и изображения, которые, в том числе, ущемляют человеческое достоинство, принижают значимость отдельных лиц, исторических событий, памятных дат.

ЗАО «ИСКРАТЕЛЕКОМ» пояснило, что использованные предложения, равно как и образ женских ног не являются непристойными и оскорбительными, а имеют значение «Victori», то есть победу над ценой.

Однако, по мнению Комиссии Московского УФАС России, при оценке рекламы следует рассматривать в совокупности все составляющие части данной рекламы (элементы: текст, изображение, размер шрифта и т.д.).

Оценка такой рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя. В рассматриваемом случае название тарифа «ДОСТУПНЫЙ», слоган «ТВЕРДАЯ ЦЕНА» и изображение расставленных голых женских ног занимают большую часть рекламного макета и значительно выделяются среди остального текста, в частности полные условия тарифы представлены в виде мелкого незаметного текста.

Таким образом, изображение женщины именно в такой позе, рядом с которой написаны рассматриваемые слоганы, нарушает нравственные нормы, кроме того, такая демонстрация является неприличной и оскорбительной, поскольку противоречит правилам приличия, нормам общественной морали и нравственности.

Таким образом, при распространении рекламы Интернет-тарифа ЗАО «ИСКРАТЕЛЕКОМ» «Интернет тариф доступный», «Твердая цена!» с изображением расставленных женских ног, установлено нарушение части 6 статьи 5 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение части 6 статьи 5 Закона о рекламе в соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе несет рекламоделец.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламоделем является изготовитель или продавец товара, либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно информации, представленной ЗАО «ИСКРАТЕЛЕКОМ», решение о размещении рассматриваемой информации, а также о содержании такой информации было принято ЗАО «ИСКРАТЕЛЕКОМ» в лице его генерального директора.

Сторона по делу подтверждает, что самостоятельно приняла решение о размещении спорной информации, определила содержание такой информации и ее целеполагание.

На основании изложенного, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о том, что рекламоделем спорной рекламы является ЗАО «ИСКРАТЕЛЕКОМ», что также стороной по делу не оспаривается.

Таким образом, Комиссией Московского УФАС России в действиях ЗАО «ИСКРАТЕЛЕКОМ» при распространении посредством листовок в подъездах многоквартирных домов рекламы Интернет-тарифа ЗАО «ИСКРАТЕЛЕКОМ» «Интернет тариф доступный», «Твердая цена!» с изображением расставленных женских ног, установлено нарушение части 6 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение рекламы, в которой отсутствуют непристойные и оскорбительные образы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

Также, в дело не представлено документальных доказательств невозможности продолжения распространения рассматриваемой рекламы, а равно подтвержденной информации о прекращении размещения рассматриваемой рекламы.

Предписание само по себе направлено на устранение нарушений, выявленных при рассмотрении конкретного дела, не является мерой ответственности стороны, исходит из выбранного уполномоченным органом способа защиты общественных

отношений, исходя из положений Закона о рекламе, а также законных прав потребителей, конкурентов и иных заинтересованных лиц.

На основании изложенного, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи ЗАО «ИСКРАТЕЛЕКОМ» предписания о прекращении (недопущении дальнейшего) нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно размещения (распространения) рекламы, нарушающей положения Закона о рекламе.

Частью 4 статьи 38 Закона о рекламе, частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ) предусмотрена административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе.

Исходя из части 1 статьи 4.5 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении за нарушение законодательства о рекламе не может быть вынесено по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Комиссией Московского УФАС установлено, что на момент вынесения настоящего решения срок давности привлечения к административной ответственности ЗАО «ИСКРАТЕЛЕКОМ» истек.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ЗАО «ИСКРАТЕЛЕКОМ» нарушившим требования части 6 статьи 5 Закона о рекламе в связи с распространением посредством листовок в подъездах многоквартирных домов рекламы Интернет-тарифа ЗАО «ИСКРАТЕЛЕКОМ» «Интернет тариф доступный», «Твердая цена!» с изображением расставленных женских ног.

2. Выдать ЗАО «ИСКРАТЕЛЕКОМ» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

Заместитель руководителя

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>

Исполнитель: <...>