



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Свердловской области**

ул. Московская, 11, г. Екатеринбург, 620014
тел. (343) 377-00-83, факс (343) 377-00-84
e-mail: to66@fas.gov.ru

№ _____
На № _____ от _____

СРОО «Народный контроль»

ул. Петрова, д.39, оф.30,
г. Верхняя Пышма, 624090
Nkontrol96@mail.ru

<...>

[ИП <...>](#)

ООО «Рекламная фирма «АЙ»

ул. Академика Шварца, 10, 1, 24
г. Екатеринбург, 620073
andrey@zaborov.ru
zaborov@rgbun.ru
dialex_group@mail.ru
yuliya.ovsyannikova.2014@mail.ru

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №066/05/7-5129/2020

«07» июля 2021 г.

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дел о нарушениях законодательства о рекламе в составе (Приказ Свердловского УФАС России от 23.08.2017 №283, в ред. Приказа от 17.09.2020 №348):

председатель Комиссии <...> – заместитель руководителя управления,
члены Комиссии <...> – начальник отдела контроля органов власти,
<...> – заместитель начальника отдела контроля органов власти,

при участии:

- заявитель - СРОО «Народный контроль» (ИНН 6686080777) – уведомлено, участие не обеспечено;

- лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения рекламного законодательства:

1) <...> (паспорт: <...>) – <...> (доверенность 66АА6411842 от 25.12.2020);

2) ООО «Рекламная фирма «АЙ» (620073, г. Екатеринбург, ул. Академика Шварца, 10, 1, 24, ОГРН: 1116674004512, дата присвоения ОГРН: 11.03.2011, ИНН: 6674372990, КПП: 667901001) – <...> (доверенность б/н от 31.12.2020);

3) ИП <...> (ОГРНИП: 319784700372985, ИНН: 781116930920, дата присвоения ОГРНИП: 21.11.2019, адрес: <...>) – сведения об извещении отсутствуют, участие не обеспечено;

- заинтересованное лицо: УМВД России по г. Екатеринбургу (ул. Фрунзе, дом 74, г. Екатеринбург, 620144) - уведомлено, участие не обеспечено,

рассмотрев дело №066/05/7-5129/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения 15.10.2020 на Кольцовском тракте рекламы «ТРОПИКИ SPA Мужской спа-салон 18+ 2-004-004 Радищева, 31»,

УСТАНОВИЛА:

Дело 066/05/7-5129/2020 по признакам нарушения рекламного законодательства возбуждено Определением от 11.12.2020 по итогам рассмотрения заявления СРОО «Народный контроль» (вх.№01-27497 от 15.10.2020), и назначено к рассмотрению на 11.01.2021.

Определением от 11.01.2021 рассмотрения дела №066/05/7-5129/2020 приостановлено до вступления в силу решения мирового суда судебного участка №1 Ленинского района г. Екатеринбурга в отношении «массажистки» салона «Тропики», расположенного по адресу: г. Екатеринбург, ул. Радищева, 31, в отношении которой 19.11.2020 сотрудниками ОУР УМВД России по г. Екатеринбургу составлен административный протокол по ст. 6.11 КоАП РФ (занятия проституцией).

29.04.2021 (вх.№01-12857) Судебный участок №10 мирового судьи Ленинского района г. Екатеринбурга представил в Управление копию Решения от 22.04.2021 по делу №12-657/2021.

Определением от 25.05.2021 производство по делу возобновлено, рассмотрение дела назначено на 18.06.2021 путем проведения видеоконференцсвязи через систему TrueConf, для участия в которой в указанное время необходимо было перейти по ссылке <https://fas2.tconf.rt.ru/c/2373402942>.

Определением от 18.06.2021 (исх.№12488 от 21.06.2021) рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, а также для привлечения к участию в деле ИП <...>, рассмотрение дела назначено на 07.07.2021 в 09-15 путем проведения видеоконференцсвязи через систему TrueConf для участия в которой необходимо было перейти по ссылке: <https://fas2.tconf.rt.ru/c/4645916171>

СРОО «Народный контроль» в заявлении (вх.№01-27497 от 15.10.2020) сообщило, что 15.10.2020 общественники СРОО «Народный контроль» на Кольцовском тракте (возле отеля «РАМАДА» - схема прилагается) обнаружили ненадлежащую рекламу мужского салона «ТРОПИКИ» (то есть притона для занятия проституцией), в которой прямо завуалирована реклама запрещенных к производству и реализации законодательством РФ услуг. Кроме того, на данном рекламном щите отсутствует существенная информация об объекте рекламирования, что искажает ее смысл и вводит в заблуждение потребителя данной рекламы относительно характера и существа действительно оказываемых там интимных услуг. Данная реклама распространяется в указанном месте около 1 года. По инициативе общественников в отношении таких притонов для занятия проституцией в городе Екатеринбурге в 2018-2020 было возбуждено более 10 уголовных дел по признакам состава преступления, предусмотренного ст.241 УК РФ (Организация занятия проституцией). По решению судов деятельность всех данных салонов признана преступной, виновные лица привлечены к уголовной ответственности.

УМВД России по г. Екатеринбургу на запрос Управления (исх.№22923 от 22.10.2020) представило (вх.№01-32642 от 09.12.2020) информацию о том, что 19.11.2020 сотрудниками ОУР УМВД России по г. Екатеринбургу, в массажном салоне «Тропики», расположенном по адресу: г. Екатеринбург, ул. Радищева, 31, проведены ОРМ «Проверочная закупка». По результатам их проведения, в отношении «массажистки» составлен административный протокол по ст. 6.11 КоАП РФ (занятия проституцией). Административный протокол направлен для рассмотрения в мировой суд. Рассмотрение данного административного материала назначено на 19.12.2020 в судебном участке №1 Ленинского района г. Екатеринбурга.

ООО «Екатеринбург-2000» на запрос Управления (исх.№22916 от 22.10.2020) сообщило (вх.№01-30464 от 17.11.2020), что абонентский номер **2-004-004** на основании Договора от 25.05.2018 №94-823929 предоставлен <...> (паспорт: <...>).

ООО «Мэйл.ру» на запрос Управления (исх.№22917 от 22.10.2020) сообщило (вх.№01-32051 от 03.12.2020), что электронный почтовый ящик tropikispa@mail.ru был зарегистрирован 06.10.2015 с 178.75.3.162, при регистрации указаны номер «+79000418091», имя «Проект» фамилия: «Тропики», день рождения «01.10.1990».

ООО «Екатеринбург-2000» на запрос Управления (исх.№26529 от 09.12.2020) сообщило (вх.№01-33703 от 18.12.2020), что абонентский номер «+79000418091», указанный при регистрации электронного почтового ящика tropikispa@mail.ru, на основании Договора от 25.05.2018 №94-823929 предоставлен <...> (паспорт: <...>).

Министерство по управлению государственным имуществом Свердловской области (далее – МУГИСО) на запрос Управления (исх.№22915 от 22.10.2020) сообщило (вх.№01-30057 от

12.11.2020), что в отношении указанной в запросе рекламной конструкции, размещенной на Кольцовском тракте (возле отеля «РАМАДА»), МУГИСО выдано Разрешение от 21.04.2017 №17-11-07/СБ-12Д (срок действия до 30.03.2025) ООО «Рекламная фирма «АЙ» (ИНН: 6674372990).

ГУ МВД России по Свердловской области на запрос Управления (исх.№26591 от 14.12.2020) сообщило (вх.№01-4894 от 20.02.2021) паспортные данные <...>, указав, что он был зарегистрирован по месту пребывания с 21.12.2017 по 21.12.2018, в настоящее время на территории Свердловской области по учетам не значится.

<...> сообщил (вх.№01-35004 от 29.12.2020), что он не является рекламодателем по смыслу п.5 ст.3 Закона о рекламе, поскольку является лишь агентом ИП <...> по размещению рекламы, то есть посредником между лицом, определяющим содержание рекламы, и ООО «Рекламная фирма «АЙ». Договор возмездного оказания услуг по распространению рекламы № 26-р-20 от 01.10.2020 заключен ИП <...> (ИНН 781116930920 ОГРНИП 319784700372985), в лице <...>, действующего на основании доверенности от 12.12.2019 и ООО «Рекламная фирма «АЙ».

Из содержания Определения от 11.12.2020 года следует, что дело № 066/05/7-5129/2020 возбуждено по признакам нарушения ч.7 ст.5 Закона о рекламе, то есть в распространении рекламы, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

При этом из содержания определения следует, что само нарушение выражается в том, что в массажном салоне «Тропики» оказываются услуги, запрещенные законом, и эта информация отсутствует в рассматриваемом рекламном материале.

<...> не может дать никаких пояснений относительно услуг, оказываемых в массажном салоне «Тропики», поскольку не является его сотрудником и не имеет с указанной организацией никаких договорных отношений, однако полагает необходимым пояснить следующее.

Антимонопольный орган делает вывод о том, что рассматриваемая реклама является рекламой средств индивидуализации лица, оказывающего запрещенные законодательством услуги (занятие проституцией), только на основании составления административного протокола, который даже не рассмотрен мировым судьей.

В соответствии с положениями ст. 23.1 КоАП РФ дела об административных правонарушениях по признакам ст. 6.11 КоАП РФ рассматриваются судьями. При этом согласно положениям статьи 1.5 КоАП РФ лицо - подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина. Лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, считается невиновным, пока его вина не будет доказана в порядке, предусмотренном настоящим Кодексом, и установлена вступившим в законную силу постановлением судьи, органа, должностного лица, рассмотревших дело.

Из изложенного следует, что на момент возбуждения дела №066/05/7-5129/2020 антимонопольным органом не установлен факт оказания услуг, запрещенных действующим законодательством Российской Федерации, а следовательно, и не установлен факт распространения рекламы с нарушением положений ч.7 ст.5 Закона о рекламе.

В ходатайстве (вх.№01-15176 от 24.05.2021), а также при рассмотрении дела 18.06.2021 <...> просил производство по делу №066/05/7-5129/2020 прекратить на основании пп.г п.40 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утв. Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922 (далее – Правила №1922) в связи с вступлением в законную силу решения от 22.04.2021 по делу №12-657/2021 судьи Ленинского районного суда г. Екатеринбурга по жалобе на постановление по делу об административном правонарушении, которым постановление мирового судьи судебного участка №10 Ленинского судебного района г. Екатеринбурга от 28.01.2021, вынесенное в отношении <...> по ст.6.11 КоАП РФ, отменено, производство по делу прекращено при недоказанности обстоятельств, на основании которых было вынесено постановление.

Также представитель <...> представила 18.06.2021 в материалы дела копию Агентского договора №3/19 от 12.12.2019 между ИП <...> (Принципал) и <...> (Агент), согласно п.1.1. которого Принципал поручает, а Агент принимает на себя обязательства выступать в качестве агента по поиску и подбору мест и способов размещения рекламы по заданию и характеристикам Принципала

с целью последующего заключения договоров по распространению рекламы между Принципалом и организациями, распространяющими рекламу соответствующими способами.

При рассмотрении дела 18.06.2021 представитель <...> сообщила, что ее доверитель не имеет отношения к деятельности салона, не сотрудник салона, исполнял поручение ИП <...> по распространению рекламы, принадлежащий ему номер телефона, указанный в рекламе, <...> передал в пользование ИП <...> также представитель сообщила, что отсутствие противоправной деятельности в данном салоне и в рекламе не вводило потребителей в заблуждение, спа-услуги оказываются в действительности. В отношении пометки в рекламе «18+» сообщено, что законодательно пометка требуется не только в отношении запрещенных услуг, но и исходя из степени обнаженности и употребления алкоголя. представитель <...> сообщила, что не может дать пояснения по пометке, в салоне не была, а <...> руководствовался заданием.

В дополнительных письменных пояснениях представитель <...> указала (вх.№01-19188 от 02.07.2021), что ее доверитель находится в отъезде за пределами Свердловской области, в связи с этим представить запрошенные Управлением сведения и документы не представляется возможным.

Относительно различия подписей <...> в паспорте и иных имеющихся в материалах дела документах <...> поясняет, что с течением времени после выдачи ему паспорта гражданина РФ 26.12.2008 его подпись естественным образом видоизменилась.

<...> сообщил свой фактический адрес: <...>.

Иные сведения и документы, указанные в определении от 18.06.2021 в настоящее время не представляется возможным представить по изложенным выше причинам (отъезд <...> за пределы Свердловской области).

ООО «Рекламная фирма «АЙ» в письменных пояснениях (вх.№01-2524 от 02.02.2021), а также представитель в ходе рассмотрения дела сообщили, что в данном случае отсутствует состав правонарушения в силу следующих обстоятельств.

Между ООО «Рекламная фирмой «АЙ» (Исполнитель) и ИП <...> (Заказчик) был заключен договор возмездного оказания услуг по распространению рекламы (договор - прилагается).

Согласно указанному Договору Исполнитель обязался по заданию Заказчика оказывать услуги: по размещению, демонстрации и обслуживанию РИМ заказчика путем размещения на СНР. Указанный Договор был заключен 01.10.2020 и действовал до 31.12.2020, при этом рекламный материал, фотография которого помещена в Определении, располагался с 01.10.2020, т.е. менее 3 месяцев.

Также, нет сведений о привлечении к административной ответственности «массажистки» (т.е. по факту состав административного правонарушения по ст. 6.11 КоАП отсутствует, судом не установлен).

Указанное свидетельствует об отсутствии оснований полагать, что в СПА-салоне тропики ведется деятельность, отличная от оказания услуг СПА.

Более того, протокол был составлен только в отношении одной «массажистки», что свидетельствует об отсутствии оснований полагать, что указанную деятельность осуществляет именно салон, поскольку совершение правонарушения (занятие проституцией) одновременно и одним сотрудником - не свидетельствует об оказании этих услуг, отличных от деятельности СПА. Одновременно с этим каких-либо доказательств, что совершение административного правонарушения «массажисткой» является следствием оказания таких услуг салоном «Тропики», а не ее личной инициативой (эксцессом) также - нет, что указывает на отсутствие систематичности.

Само изображение, демонстрируемое на билборде - не имеет отношения к противозаконной деятельности, поскольку на нем отсутствуют элементы, свидетельствующие о оказании запрещенных законодательством услуг, в частности на рекламном изображении; присутствуют 3 девушки, номер телефона, адрес и надпись «мужской спа-салон 18+». При этом реклама спа-салонов не запрещена и регулируется законодательством, в частности ГОСТ Р 55317-2012 Услуги населению. СПА-услуги; реклама мужских клубов также не запрещена (в частности рекламируется мужской клуб 911,2ажигадка, Шоу-кабаре Show Girls).

Сайт <https://tropikisDa.ru/> (в РИМ отсутствует реклама сайта, информация получена из открытых источников, не принадлежащих ООО «Рекламная фирма «АЙ») в настоящее время — не заблокирован, информация о салоне имеется во всех открытых источниках (google, yandex, Mail),

что свидетельствует об отсутствии какой-либо противозаконной деятельности со стороны владельцев салона, каких-либо административных либо уголовных дел на владельцев салона (организация занятий проституцией, организация притона и т.д.) также возбуждено не было.

Таким образом, все обстоятельства дела свидетельствуют об отсутствии состава административного правонарушения со стороны рекламораспространителя, в частности им не осуществляется реклама средств индивидуализации лица, оказывающего запрещенные законодательством услуги, вся существенная информация на рекламном материале - присутствует (информация о торговом предприятии «спа-салон «Тропики», контактная информация, описание деятельности «спа-салон»)

Кроме прочего, ООО «Рекламная фирма «Ай» предприняты все зависящие от него меры, для соблюдения законодательства РФ, в частности согласование рекламы произведено с юристами (ООО «Форетти», договор и факт согласования прилагается), согласование произведено еще 27.02.2020 года (с указанной даты, вплоть до 19.11.2020 никаких правонарушений со стороны сотрудников и рекламодателя по оказанию запрещенных законодательством услуг - не зафиксировано), что также свидетельствует об отсутствии противозаконной деятельности со стороны спа-салона.

Какая-либо форма вины в действиях ООО «Рекламная фирма «Ай» отсутствует, поскольку юридическое лицо не предвидело последствия размещения рекламных материалов и не могло их предвидеть (поскольку с момента согласования до момента составления протокола об административном правонарушении в отношении массажистки прошли не менее 8 месяцев, что исключает возможность предвидеть осуществление «массажистки» салона каких-либо незаконных действий, РИМ согласован с юридической компанией ООО «Феоретти», имеющую юридическую практическую деятельность более 8 лет), что в свою очередь свидетельствует об отсутствии субъективной стороны правонарушения, также указанное свидетельствует о наличии надлежащего контроля со стороны рекламораспространителя, поскольку им были совершены проверочные действия в отношении контрагента и нарушений в течении 8 месяцев выявлено не было, и согласование с юристом.

Также отсутствует объективная стороны правонарушения, поскольку согласно пункту 1 статьи 7 Закона о рекламе не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещены законодательством Российской Федерации, в настоящее время реклама СПА-салон и мужских клубов (е примеру стриптиз-клубы) - не запрещена, деятельность указанных клубов регулируется государством, в отношении спа- услуг имеется ГОСТ (указан выше). Совершение деяния, имеющего признаки административного правонарушения одной «массажисткой», поскольку на сегодняшний момент к административной ответственности лицо не привлечено, не может свидетельствовать о незаконной деятельности спа-салона, более того отсутствует признак систематичности (№А60-38997/2019), либо множественности лиц, что говорит о совершении правонарушения «массажисткой» из личных мотивов, не имеющих отношения к деятельности спа-салона, вся информация, указанная в РИМ, соответствует действующему законодательству и рекламы услуг запрещенных законодательством не проводилось.

При рассмотрении дела 18.06.2021 представитель ООО «Рекламная фирма «Ай» сообщил, что договор с ИП <...> пролонгирован не был, в настоящее время на рекламной конструкции размещается иная реклама - «Манго».

ООО «Рекламная фирма «АЙ» в дополнительных письменных пояснениях (вх.№01-19295 от 05.07.2021) сообщило, что прикладывает к настоящим пояснениям фотографии, подтверждающие смену сюжета, а также поясняет, что при первом заседании представитель рекламной фирмы «Ай» передавал информацию, что макет согласовывался намного ранее заключения Договора, в связи с необходимостью проверки контрагента, путем обращения к открытым источникам в течении не менее полугода.

Указанная проверка осуществлялась сотрудниками юридической фирмы ООО «Форетти», договор ранее был приложен, целью осуществления проверки являлась необходимость проверки отсутствия противоправной деятельности со стороны контрагента.

При рассмотрении дела представитель ООО «Рекламная фирма «АЙ» сообщил, что макет был получен без заключенного договора. Спорная реклама демонтирована 09.12.2020.

ИП <...> каких-либо пояснений в материалы дела не представил.

Рассмотрев представленные материалы, заслушав доводы и возражения сторон, Комиссия Свердловского УФАС России приходит к следующим выводам.

Материалами дела установлено, что 15.10.2020 на Кольцовском тракте распространялась реклама следующего содержания: «TROPiKI SPA Мужской спа-салон 18+ 2-004-004 Радищева, 31».

21.10.2020 Свердловским УФАС России составлен Акт о распространении указанной рекламы:



Также Свердловским УФАС России 21.10.2020 составлен акт о том, что на сайте <https://tropikispa.ru/> распространяется информация о СПА салоне «Тропики» и оказываемых в нем услугах.

Радищева, 31 (Отдельный вход)

TROPiKI SPA

8 (343) 2-004-004

НАШИ ТРОПИКАНКИ ПРОГРАММЫ СОБЫТИЯ АРЕНДА КОМНАТЫ СЕРТИФИКАТЫ СТАТЬ ТРОПИКАНКОЙ КОНТАКТЫ

КОНТАКТЫ

ТРОПИКИ СПА
Радищева, 31 (Отдельный вход)

Схема проезда

Запись по телефону: **8 (343) 2-004-004**

Наш E-mail: tropikispa@mail.ru

НАПИСАТЬ ДИРЕКТОРУ

КАК ДОБРАТЬСЯ

Повернув с ул.Радищева на ул.Сакко и Ванцетти, сразу же сверните налево, перед отделением «УралТрансБанка». Через 20 метров, под куполом, Вы увидите наш мужской спа-салон - Тропики. Приятной Вам дороги, чашечка горячего кофе для Вас уже готовится...

Как добраться

Яндекс

16:37
21.10.2020

На сайте данного салона <https://tropikispa.ru/> в качестве контактной информации указан адрес электронной почты: tropikispa@mail.ru.

Законодательством Российской Федерации согласно ч. 4 ст. 5 Федерального закона от 27.07.2006 №149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» могут быть установлены виды информации в зависимости от ее содержания или обладателя. При этом под рекламой в ст.3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) понимается 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); под объектом 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); под товаром – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (п.3).

В силу п. 1 ст. 7 Закона о рекламе не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещены законодательством РФ.

В силу ч. 4 ст. 2 Закона 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.

В Письме ФАС России от 16.03.2012 №ИА/7867 «О рекламе на дорожных знаках» разъяснено, что к рекламной информации, направленной на формирование и поддержание интереса к определенному лицу и его продвижение на рынке относится указание следующей информации о лице:

- наименование юридического лица, индивидуального предпринимателя или название торгового предприятия данного лица (независимо от указания вида деятельности), выполненное с использованием товарных знаков, логотипов или иных индивидуализирующих данное лицо обозначений, цветов,
- контактная информация о лице (почтовый адрес, телефон, адрес сайта, электронной почты и т.п.),
- характеристика, описание лица, его деятельности,
- информация о производимых или реализуемых товарах.

Объектом рекламирования в рассматриваемой рекламе являются, в том числе, средства индивидуализации лица, осуществляющего деятельность в мужском СПА салоне «Тропики», поскольку в рекламе указано обозначение данного лица («Tropiki SPA»), а также приведена контактная информация (телефон: 2-004-004) и адрес местонахождения (Радищева, 31).

Ст.6.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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).

В соответствии с ч.6 и ч.7 ст.38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частями п.1 ст.7 указанного закона, несет как рекламодаделец, так и рекламодателем.

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (п.5 ст.3 Закона о рекламе).

Рекламодателем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п.7 ст.3 Закона о рекламе).

Между тем, 29.04.2021 (вх.№01-12857) Судебный участок №10 мирового судьи Ленинского района г. Екатеринбурга представил в Управление копию Решения от 22.04.2021 по делу №12-657/2021 судьи Ленинского районного суда г. Екатеринбурга по жалобе на постановление по делу об административном правонарушении, которым постановление мирового судьи судебного участка №10 Ленинского судебного района г. Екатеринбурга от 28.01.2021, вынесенное в отношении <...> по ст.6.11 КоАП РФ, отменено, производство по делу прекращено при недоказанности обстоятельств, на основании которых было вынесено постановление. Решение вступило в силу с момента его вынесения.

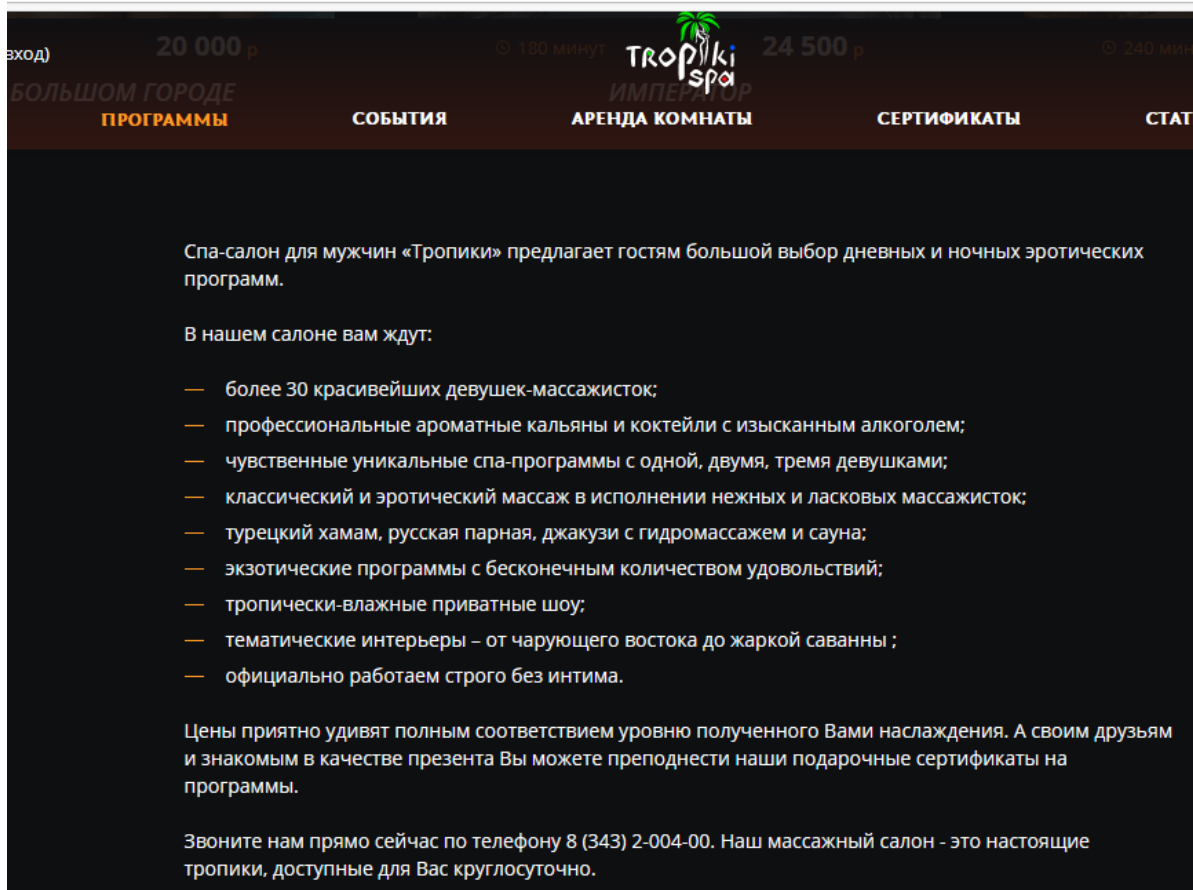
Таким образом, признаки нарушения п.1 ст.7 Закона о рекламе своего подтверждения не нашли.

Согласно ч.7 ст.5 Закона о рекламе не допускается реклама, в которой **отсутствует** часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Непосредственно в тексте рекламы указано «*Мужской спа-салон 18+*», при этом, наличие какого-либо возрастного ограничения в рекламе услуг массажа законодательно не предусмотрено.

На сайте <https://tropikispa.ru/> распространяется информация о СПА салоне «Тропики» и оказываемых в нем услугах, в том числе, следующего содержания:

<https://tropikispa.ru/programmy/>



вход) 20 000 р. © 180 минут ТРОПИКИ spa 24 500 р. © 240 минут

БОЛЬШОМ ГОРОДЕ ПРОГРАММЫ СОБЫТИЯ АРЕНДА КОМНАТЫ СЕРТИФИКАТЫ СТАТЬИ

Спа-салон для мужчин «Тропики» предлагает гостям большой выбор дневных и ночных эротических программ.

В нашем салоне вам ждут:

- более 30 красивейших девушек-массажисток;
- профессиональные ароматные кальяны и коктейли с изысканным алкоголем;
- чувственные уникальные спа-программы с одной, двумя, тремя девушками;
- классический и эротический массаж в исполнении нежных и ласковых массажисток;
- турецкий хамам, русская парная, джакузи с гидромассажем и сауна;
- экзотические программы с бесконечным количеством удовольствий;
- тропически-влажные приватные шоу;
- тематические интерьеры – от чарующего востока до жаркой саванны ;
- официально работаем строго без интима.

Цены приятно удивят полным соответствием уровню полученного Вами наслаждения. А своим друзьям и знакомым в качестве презента Вы можете преподнести наши подарочные сертификаты на программы.

Звоните нам прямо сейчас по телефону 8 (343) 2-004-00. Наш массажный салон - это настоящие тропики, доступные для Вас круглосуточно.

Таким образом, с учетом вышеуказанной информации (знак возрастного ограничения в рекламе и информация на сайте салона), ограниченные сведения в спорной рекламе не позволяют потребителю установить истинную природу оказываемых в салоне «Тропики» услуг, что подтверждается заявлением, поступившим в антимонопольный орган. По мнению Комиссии, в рекламе отсутствует часть существенной информации о существе рекламируемой услуги, оказываемой в мужском спа-салоне «Тропики», что искажает смысл информации и вводит в заблуждение потребителей рекламы.

В соответствии с ч.6 ст.38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных ч.7 ст.5 указанного закона, несет рекламодатель.

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (п.5 ст.3 Закона о рекламе).

Согласно п.1.1. Агентского договора №3/19 от 12.12.2019, заключенного между ИП <...> (Принципал) и <...> (Агент), Принципал поручает, а Агент принимает на себя обязательства выступать в качестве агента по поиску и подбору мест и способов размещения рекламы по заданию и характеристикам Принципала с целью последующего заключения договоров по распространению рекламы между Принципалом и организациями, распространяющими рекламу соответствующими способами.

Согласно Агентскому договору №3/19 от 12.12.2019:

- Агент осуществляет подбор способов размещения рекламы в соответствии с заданием Принципала, поиск мест размещения рекламы в соответствии с выбранным способом, согласование условий договоров с организациями, размещающими рекламу; оказывает иные услуги, способствующие заключению и исполнению заключенных договоров и иных соглашений между Принципалом и организациями, размещающими рекламу, в том числе предоставляет имеющиеся у Агента в распоряжении телефонные номера и адреса доменов (п.1.2);

- По настоящему договору Агент обязуется за вознаграждение совершать по Поручению Принципала от его имени, в его интересах и за его счет следующие фактические и юридические действия: направлять Принципалу макет размещаемой рекламы для согласования соответствия заданию Принципала (п.1.4);

- собирать и передавать соответствующим организациям необходимую информацию и материалы для изготовления макета рекламы (п.2.7);

- Агент осуществляет поиск способов и мест распространения рекламы, потенциального контрагента и направляет Принципалу проект договора, макет рекламы для согласования (п.4.2);

- После **согласования Принципалом макета рекламы** Агент передает советующее согласование контрагенту и контролирует исполнение контрагентом обязанности по

распространению рекламы в соответствии с утвержденным макетом (п.4.3);

- Выполнив поручение, Агент направляет Принциалу отчет о проделанной работе с указанием суммы вознаграждения и условий его оплаты, который утверждается и подписывается Сторонами (п.4.4);

- Вознаграждение Агента составляет 25% суммы от суммы, выплачиваемой Принциалом по заключенному с третьим лицом договору (п.5.2);

- Вознаграждение выплачивается Агенту в течение 3 дней с момента утверждения отчета Агента (п.5.3);

- Вознаграждение выплачивается Агенту в российских рублях наличными или банковским переводом на банковский счет Агента (п.5.4).

Таким образом, рекламодателем является ИП <...>.

Резолютивная часть решения по делу согласно пп. «г» п.47 Правил №1922 должна содержать сведения о выдаче предписания (предписаний) с указанием лица (лиц), которому оно выдается.

Согласно п. 49 Правил №1922 при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Материалами дела установлено, что спорная реклама демонтирована 09.12.2020, что подтверждено фотоотчетом, представленным ООО «Рекламная фирма «Ай» (вх.№01-19295 от 05.07.2021), в связи с чем, необходимость в выдаче предписания отсутствует.

В соответствии с п.7 ч.2 ст.33 Закона 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.

В соответствии с ч.1 ст.14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии со ст. 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, подлежат административной ответственности как должностные лица.

Согласно п.48 Правил № 508 дата изготовления решения по делу в полном объеме считается датой принятия решения по делу.

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.4 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» дело об административном правонарушении может быть возбуждено должностным лицом, уполномоченным составлять протоколы об административных правонарушениях, только при наличии хотя бы одного из поводов, предусмотренных частями 1, 1.1 и 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ, и достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения. Вступление в силу решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей не является таким поводом, как это предусмотрено частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ в отношении вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым устанавливается факт нарушения антимонопольного законодательства.

Учитывая установленные п. 1.2, п.п. 3.40 - 3.45 Административного регламента № 711/12, ч.1 ст.37 Закона о рекламе особенности порядков принятия (только коллегиально) решения, являющегося результатом проведенной в ходе осуществления государственного контроля (надзора) проверки (примечание к ст. 28.1 КоАП РФ), и его обжалования (только судебный), у должностных лиц того же самого органа, единолично осуществляющих производство по делу об административном правонарушении, заведомо отсутствуют законные основания как переоценивать изложенные в не оспоренном в установленном порядке решении достаточные данные, указывающие на наличие события административного правонарушения, так и отражать результаты такой переоценки как в протоколе об административном правонарушении, так и в соответствующем постановлении.

Согласно ч.1 ст.2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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 (ч.ч.1, 2 ст.25.5 КоАП РФ).

Согласно ч.1 ст.25.15 КоАП РФ лица, участвующие в производстве по делу об административном правонарушении, а также свидетели, эксперты, специалисты и переводчики извещаются или вызываются в суд, орган или к должностному лицу, в производстве которых находится дело, заказным письмом с уведомлением о вручении, повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова и его вручение адресату.

В соответствии с ч. 1 ст. 25.1, ч. 4 ст. ст. 25.5 и п. 3 ч. 4 ст. 28.1 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, отводы, пользоваться юридической помощью защитника. Защитник допускается к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении, которое считается возбужденным с момента составления протокола об административном правонарушении.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42 – 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу «TROPICKI SPA Мужской спа-салон 18+ 2-004-004 Радищева, 31», распространенную с 15.10.2020 по 09.12.2020 на Кольцовском тракте, поскольку в ней нарушены требования ч.7 ст. 5 Закона о рекламе (отсутствует часть существенной информации о существовании рекламируемой услуги, оказываемой в мужском спа-салоне «Тропики»).

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

3. **ИП <...>** (ОГРНИП: 319784700372985, ИНН: 781116930920, дата присвоения ОГРНИП: 21.11.2019, адрес: <...>) надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 224) **31 августа 2021 г. в 14 час. 00 мин.** для составления протокола об административном правонарушении по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность, а также в срок **до 24.08.2021** представить в Управление следующую информацию:

1) копию документа, удостоверяющего личность (разворот страниц с фотографией и страниц с пропиской);

2) письменное объяснение по факту правонарушения (ст. 26.3 КоАП РФ), в том числе, указать (при наличии) обстоятельства, смягчающие (ст.4.2 КоАП РФ) и отягчающие (ст. 4.3 КоАП РФ) административную ответственность, исключаяющие производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ).

Решение антимонопольного органа может быть оспорено в суде или арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения (ч. 1 ст. 37 Закона о рекламе).

Для оперативности ответ следует предварительно направить по факсу либо на электронную почту Управления (to66@fas.gov.ru с пометкой «для <...>»). В ответе необходимо ссылаться на исходящий номер документа Свердловского УФАС России.

Протокол об административном правонарушении подписывается должностным лицом, его составившим, физическим лицом или законным представителем юридического лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении (ч. 5 ст. 28.2 КоАП РФ).

Согласно ч. 1 ст. 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

В соответствии с ч. 1 ст. 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, 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 настоящим Кодексом.

В соответствии с ч. 5 ст. 25.5 КоАП РФ защитник, допущенный к участию в производстве по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом.

В случае явки защитника (ст. 25.5 КоАП РФ), обязательно наличие доверенности (от имени юридического и должностного лица, в отношении которого составляется протокол).

Неявка лица до истечения указанного срока не препятствует дальнейшему движению дела об административном правонарушении, протокол об административном правонарушении может быть составлен в отсутствие указанного лица (ч. 4.1. ст. 28.2 КоАП РФ).

В связи с неблагоприятной эпидемиологической обстановкой в РФ Управление рекомендует воздержаться от личной явки лиц, участвующих в составлении протокола (в том числе, защитников), направив ходатайство (to66@fas.gov.ru) о составлении протокола в их отсутствие с учетом представленных письменных пояснений.

Независимо от формы участия в составлении протокола все письменные пояснения и документы будут всесторонне изучены и учтены при его составлении.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>

