



## УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

### ОПРЕДЕЛЕНИЕ об отложении рассмотрения дела № 53

07 марта 2019 года

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дел о нарушениях законодательства о рекламе в составе:  
С.Н. Волков – заместитель руководителя Управления, председатель Комиссии,  
Е.В. Ермакова – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии,  
А.П. Кулешова – специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

при участии в качестве:

- заявитель – физическое лицо (не явилось, нет сведений об извещении),  
- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе (рекламораспространитель):

ООО «Абсолют» (ИНН 6685059067, ОГРН 1146685018589, юр. адрес: 620026, г. Екатеринбург, ул. Мамина-Сибиряка, 126, помещение 47) – Костюк М.В. (директор), рассматривая в рамках Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, № 508 (утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006, далее – Правила рассмотрения дел), дело, возбужденное по признакам нарушения ч. 6 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

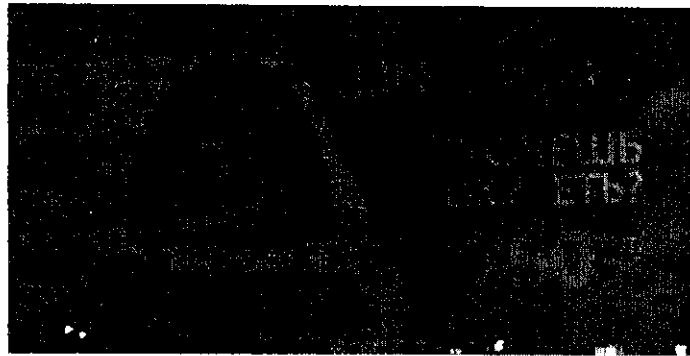
### УСТАНОВИЛА:

Дело возбуждено в отношении рекламораспространителя рассматриваемой рекламы – ООО «Абсолют» определением от 03.12.2018 на основании заявления физического лица (вх. № 01-21354 от 03.10.2018) и назначено к рассмотрению на 25.12.2018 с отложением до 22.01.2019 в связи с неявкой Общества на рассмотрение дела, а также необходимостью получения антимонопольным органом дополнительных доказательств. 19.02.2019 ООО «Абсолют» на рассмотрение дела не явилось, направив ходатайство (вх. № 01-3469 от 19.02.2019) с просьбой отложить рассмотрение дела в связи с поздним получением корреспонденции, содержащей информацию о времени и месте рассмотрения дела.

При рассмотрении дела установлено следующее.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступило обращение физического лица (вх. № 01-21354 от 03.10.2018) о распространении 02.10.2018 на рекламной конструкции, расположенной по адресу: г. Екатеринбург, бульвар Денисова-Уральского, 14, рекламы следующего содержания:

«LIFE fit ТЦ КИТ [www.лайффит.рф](http://www.лайффит.рф) ХОЧЕШЬ ПОХУДЕТЬ? за 750 руб\* мес. 239-44-79».



В указанной рекламе используется словосочетание «**ХОЧЕШЬ ПОХУДЕТЬ?**», в котором все буквы изображены белым шрифтом, кроме букв «П» и «Д». Буквы «П» и «Д» изображены в виде белого контура данных букв.

ООО «Абсолют» в письменных пояснениях (вх. № 01-4722 от 05.03.2019) сообщило следующее.

Рекламная конструкция, расположенная по адресу: г. Екатеринбург, ул. Денисова-Уральского, 14, действительно принадлежит ООО «Абсолют». В октябре 2018 г. на данной конструкции было проведено размещение и демонстрация рекламно-информационного материала заказчика – ООО «Первый РК Мастер». Размещение осуществлено на основании договора № АБ 2015/48 о размещении рекламно-информационных материалов от 02.03.2015 и Приложения № 8/2018 от 01.10.2018. За размещение и монтаж рекламы ООО «Первый РК Мастер» оплатило 15000 (пятнадцать тысяч) рублей, что подтверждается платежным поручением № 476 от 10.10.2018.

В соответствии с п. 3.10 и 3.11 договора № АБ 2015/48 о размещении рекламно-информационных материалов от 02.03.2015 заказчик гарантирует соответствие сюжета рекламно-информационных материалов требованиям действующего законодательства и несет ответственность за нарушение принадлежащих третьей стороне прав.

К сожалению, пояснения специалиста, закрепленного за ООО «Первый РК Мастер», получить невозможно в связи с его увольнением. Первоначального утвержденного макета рекламы также не удалось обнаружить. Тем не менее, фотомониторинг размещенной рекламы свидетельствует о том, что 06 октября 2018 года (спустя 3 дня после обращения физического лица в УФАС по Свердловской области), на другой рекламной конструкции, принадлежащей ООО «Абсолют», были размещены корректные рекламно-информационные материалы.

Фотомониторинг конструкции от 23 октября 2018 года, расположенной по адресу: г. Екатеринбург, ул. Денисова-Уральского, 14, также показывает размещение корректного рекламно-информационного материала.

Фото от 06.10.2018 и 23.10.2018 приложены в материалы дела.

Данные обстоятельства свидетельствуют о том, что несоответствующая законодательству рекламная информация была в кратчайшие сроки изменена.

На основании вышеизложенного, ООО «Абсолют» полагает, что в действиях Общества отсутствуют признаки нарушения Закона о рекламе.

Директор Общества Костюк М.В. при рассмотрении также указал, что макет рассматриваемой рекламы у Общества отсутствует, также как и фотомониторинг рекламной конструкции в день ее размещения.

**Рассмотрев имеющиеся в деле материалы, заслушав участвующих в деле лиц, Комиссия приходит к следующим выводам.**

Целями 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, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной 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 Закона о рекламе). Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются (п. 1. ст. 3 Закона о рекламе).

Объект рекламирования – товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама (п. 2 ст. 3 Закона о рекламе).

В соответствии с ч. 6 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон 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.

ФАС России в Письме от 29.04.2013 №АД/17355/13 «О порядке применения ч.6 ст.5 ФЗ «О рекламе» указала, в том числе, что к бранным словам относятся нецензурные слова, а также к таким словам, по мнению специалистов ФАС России, могут быть отнесены слова и выражения, которые используются в качестве ругательств или оскорбления.

В указанной рекламе используется словосочетание «**ХОЧЕШЬ ПОХУДЕТЬ?**», в котором все буквы изображены белым шрифтом, кроме букв «П» и «Д». Буквы «П» и «Д» изображены в виде белого контура данных букв.

В рамках рассмотрения поступившего заявления на сайте Управления <http://sverdlovsk.fas.gov.ru/> проведен опрос. Перед респондентами был поставлен вопрос «Как Вы считаете, данная реклама содержит бранное слово?». По результатам проведения опроса получены следующие результаты: 93% (37 голосов) считают, что реклама содержит бранное слово, а 8% (3 голоса) имеют противоположное мнение.

Кроме того, в рамках рассмотрения заявления проведено внеочередное заседание Экспертного консультативного совета по применению законодательства о рекламе в форме заочного голосования (опросным путем). Экспертам было предложено выразить свое мнение относительно наличия (отсутствия) признаков нарушения ч. 6 ст. 5 Закона о рекламе.

В результате, свое мнение предоставили трое экспертов, которые указали на наличие нарушения ч. 6 ст. 5 Закона о рекламе, в том числе, двое из них представили следующие развернутые пояснения:

1) «Пунктом 16 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» предусмотрено, что за использование в рекламе бранных слов, непристойных и оскорбительных образов, сравнений и выражений при решении вопроса об отнесении тех или иных слов к числу бранных или образов, сравнений и выражений к числу непристойных (то есть крайне предосудительных и недопустимых ввиду неприличия) и (или) оскорбительных (то есть способных причинить обиду) специальных знаний, как правило, не требуется.

В рекламе Общества использовано слово «ПОХУДЕТЬ», которое в совокупности с его визуальным восприятием (разница в шрифте букв П и Д в сравнении с остальными) в завуалированной форме читается как бранное слово, употребляемое в неформальной лексике, формирует внимание потребителей не к объекту рекламирования (занятия спортом с целью снижения веса) и услугам фитнес-центра. Использованное в рекламе слово «ПОХУДЕТЬ» в данном контексте является завуалированной формой обценного выражения, а использование в рекламе бранного, непристойного слова является предосудительным и недопустимым».

2) «В соответствии с позицией ФАС России, изложенной в письме ФАС России от 29.04.2013 № АД/17355/13 №О порядке применения части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе», к бранным словам относятся нецензурные слова, а также к таким словам, по мнению специалистов ФАС России, могут быть отнесены слова и выражения, которые используются в качестве ругательств или оскорбления. 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.

В оцениваемой рекламе используется слово, которое с учетом способа изображения (шрифт различного цвета) воспринимается русскоязычным населением как бранное, содержащее смысловые ассоциации непристойного и двусмысленного характера. Такое написание явно направлено на привлечение внимания за счет использования нецензурной лексики в рекламе. По мнению эксперта, указанная реклама содержит бранное слово, является непристойной и оскорбительной, нарушает общепринятые нормы и принципы поведения в обществе».

Таким образом, в рассматриваемой рекламе фитнес-клуба «LIFE fit» с использованием словосочетания «**ХОЧЕШЬ ПОХУДЕТЬ?**», распространявшейся 02.10.2018 на рекламной конструкции, расположенной по адресу: г. Екатеринбург, бульвар Денисова-Уральского, 14, усматриваются признаки нарушения ч. 6 ст. 5 Закона о рекламе, поскольку все буквы изображены белым шрифтом, кроме букв «П» и «Д». Буквы «П» и «Д» изображены в виде белого контура данных букв, что читается как бранное слово.

Ответственность за нарушение требований, установленных ч. 6 ст. 5 ФЗ Закона о рекламе, несет рекламодатель (ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе).

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

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

МУГИСО в письменных пояснениях (вх. № 01-22724 от 19.10.2018) на запрос Управления сообщило, что Департаментом по управлению муниципальным имуществом Администрации города Екатеринбурга в отношении рекламной конструкции по адресу:

бульвар Денисова-Уральского, 14, 01.01.2015 выдано разрешение на установку и эксплуатацию рекламной конструкции №М-401673 – ООО «Абсолют».

Департамент по управлению муниципальным имуществом Администрации города Екатеринбурга на запрос Управления, направил копию Разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции от 26.03.2015 № М-401673.

Указанное разрешение имеет следующие характеристики: адрес: ул. Денисова-Уральского, 14; характеристика места установки: на газоне; тип: щитовая с подсветкой; вид: щитовая с подсветкой двухсторонняя (ВВ2), размер: 6.00 х 3.00; количество сторон: 2; общая площадь рекламного изображения кв.м: 36.00; срок действия размещения: с 01.01.2015 г. по 31.12.2022 г.

Между ООО «Абсолют» (Исполнитель) и ООО «Первый РК Мастер» (Заказчик) заключен договор № АБ 2015/48 о размещении рекламно-информационных материалов от 02.03.2015 и Приложения № 8/2018 от 01.10.2018, в соответствии с п. 2.1. которого Заказчик поручает, а Исполнитель принимает на себя обязательство провести размещение и демонстрацию рекламно-информационных материалов (далее – РИМ) Заказчика на рекламных конструкциях Исполнителя в соответствии с адресной программой, в сроки, и за вознаграждение, указанные в Приложениях к настоящему договору.

В соответствии с п. приложения № 8/2018 от 01.10.2018 к вышеуказанному договору Заказчик поручает, а Исполнитель принимает на себя обязательство провести рекламную кампанию Заказчика на рекламных конструкциях Исполнителя:

№	Тип конструкции	Адрес рекламной конструкции	Сторона	Период	Кол-во	Сюжет
1	Щит 3х6	Денисова-Уральского, 14	Б	01.10.2018-31.10.2018	1	Фитнес

Таким образом, период распространения рассматриваемой рекламы, на рекламной конструкции, по адресу: бульвар Денисова-Уральского, 14, предусмотренный вышеуказанным договором и приложением № 8/2018 к нему с 01.10.2018 по 31.10.2018.

Рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Абсолют» на основании договора № АБ 2015/48 о размещении рекламно-информационных материалов от 02.03.2015 и Приложения № 8/2018 от 01.10.2018, заключенного Обществом с ООО «Первый РК Мастер».

Предполагаемым рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Первый РК Мастер» на основании договора № АБ 2015/48 о размещении рекламно-информационных материалов от 02.03.2015 и Приложения № 8/2018 от 01.10.2018, заключенного с ООО «Абсолют».

В ходе рассмотрения дела Комиссией также установлено нарушение ООО «Абсолют» ст. 12 Закона о рекламе, в соответствии с которой рекламные материалы или их копии, в том числе все вносимые в них изменения, а также договоры на производство, размещение и распространение рекламы должны храниться в течение года со дня последнего распространения рекламы или со дня окончания сроков действия таких договоров, кроме документов, в отношении которых законодательством Российской Федерации установлено иное.

Пунктом 3 Определения Свердловского УФАС России от 19.02.2019 об отложении рассмотрения дела № 53 (исх. № 3470 от 26.02.2019) ООО «Абсолют» надлежало представить в Управление утвержденный макет рекламы.

ООО «Абсолют» не представлен макет рекламы, размещенной Обществом в соответствии с договором № АБ 2015/48 о размещении рекламно-информационных

материалов от 02.03.2015 и Приложения № 8/2018 от 01.10.2018 по адресу: бульвар Денисова-Уральского, 14.

Согласно Письму ФАС России от 28.04.2011 № АК/16266 «О некоторых вопросах применения законодательства о рекламе», обязанность по хранению в течение одного года всеми лицами, осуществившими производство, распространение рекламы, предусмотрена в отношении самих рекламных материалов или их копий, а также всех изменений, сделанных в указанных рекламных материалах.

Под такими рекламными материалами понимаются образцы печатной продукции (буклеты, листовки, макеты рекламы для газет, журналов, образцы газет, журналов с размещенной в них рекламой, макеты, образцы рекламы для распространения на рекламных конструкциях, рекламные аудиоролики для распространения в эфире радиостанций, рекламные видеоролики и т.п.).

Срок хранения таких материалов составляет один год со дня, когда была распространена реклама или со дня окончания сроков действия таких договоров.

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.

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

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.

За нарушение сроков хранения рекламных материалов ст. 19.31 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность юридических и должностных лиц.

Согласно ст. 19.31 КоАП РФ нарушение рекламораспространителем сроков хранения рекламных материалов или их копий, а также договоров на производство, размещение или распространение рекламы, установленных законодательством о рекламе, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц - от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.

Выяснение виновности лица в совершении административного правонарушения осуществляется на основании данных, зафиксированных в протоколе об административном правонарушении, объяснений лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в том числе об отсутствии возможности для соблюдения соответствующих правил и норм, о принятии всех зависящих от него мер по их соблюдению, а также на основании иных доказательств, предусмотренных ч. 2 ст. 26.2 КоАП РФ.

В силу частей 1 и 2 статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично.

Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно

рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

В соответствии с п. 34 Правил рассмотрения дел, рассмотрение дела может быть отложено антимонопольным органом с указанием даты и времени его рассмотрения в связи с необходимостью получения антимонопольным органом либо лицом, участвующим в деле, дополнительных доказательств, а также в связи с необходимостью привлечения, по мнению антимонопольного органа, к участию в деле других лиц (абз. 3, 4 п. 34 Правил рассмотрения дел).

Рассмотрев имеющиеся в деле материалы, Комиссия решила отложить рассмотрение дела № 53 в связи с необходимостью получения антимонопольным органом дополнительных доказательств, а также в связи с необходимостью привлечения к участию в деле рекламодателя рассматриваемой рекламы – ООО «Первый РК Мастер».

На основании п. 2, ч. 1 ст. 33, частей 1, 2 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с п. 34 Правил рассмотрения дел, Комиссия

#### ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 53 отложить.
2. Назначить дело № 53 к рассмотрению на **03 апреля 2019 года в 10 часов 00 минут** по адресу: г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, 3 этаж, зал заседания комиссии (каб. 314).
3. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (реklamодателя) – ООО «Первый РК Мастер» (ОГРН 1126686004708, ИНН 6686004582, юр. адрес: 620137, г. Екатеринбург, ул. Сулимова, д. 46, помещение 10).
4. **ООО «Первый РК Мастер»** представить в срок до **27 марта 2019 года** следующие документы и сведения:
  - 1) копии учредительных документов;
  - 2) копию свидетельства о государственной регистрации в качестве юридического лица;
  - 3) копию свидетельства о постановке на налоговый учет;
  - 4) сведения о банковских счетах;
  - 5) копию договора (платежных поручений либо иных документов, на основании которых распространялась реклама) с рекламодателем рассматриваемой рекламы со всеми имеющимися приложениями;
  - 6) копию утвержденного макета рекламы;
  - 7) сведения о периоде распространения рекламы, указанной в Определении (с приложением подтверждающих документов);
  - 8) сведения обо всех средствах и способах распространения указанной рекламы (с приложением подтверждающих документов);
  - 9) сведения о территории распространения указанной рекламы;
  - 10) письменное объяснение по факту распространения рекламы с признаками нарушения рекламного законодательства.
5. Законному представителю **ООО «Абсолют»** надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 224) **03 апреля 2019 г. в 11 час. 00 мин.** для составления в отношении юридического лица протокола об административном правонарушении, предусмотренном **ст. 19.31 КоАП РФ** с документами, удостоверяющими личность и служебное положение, а также **в срок до 27.03.2019**

представить письменные объяснения (ст. 26.3 КоАП РФ) по факту выявленного правонарушения, предусмотренного ст. 19.31 КоАП РФ.

6. Директору ООО «Абсолют» надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 224) **03 апреля 2019 г. в 11 час. 30 мин.** для составления в отношении должностного лица протокола об административном правонарушении, предусмотренном ст. 19.31 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность и служебное положение, а также **в срок до 22.04.2019** представить письменные объяснения (ст. 26.3 КоАП РФ) по факту выявленного правонарушения, предусмотренного ст. 19.31 КоАП РФ **либо обеспечить ознакомление с данным определением и явку должностного лица**, ответственного хранения рекламных материалов с документами, удостоверяющими личность и служебное положение и **в срок до 27.03.2019** предоставить в Свердловское УФАС России следующие документы и сведения (их надлежаще заверенные копии) в отношении ответственного должностного лица:

- письменные объяснения (ст. 26.3 КоАП РФ) по факту выявленного правонарушения, предусмотренного ст. 19.31 КоАП РФ;
- копию паспорта (разворот первой и второй страниц, страниц с пропиской);
- документы, подтверждающие служебное положение (копии приказа о назначении/переводе на должность с отметкой об ознакомлении (на момент распространения рассматриваемой рекламы), должностной инструкции);
- иные документы и сведения, имеющие значение для рассмотрения дела об административном правонарушении.

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

В соответствии с ч. 4.1. ст. 28.2 КоАП РФ в случае неявки физического лица, или законного представителя физического лица, или законного представителя юридического лица, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в их отсутствие.

*Явка ООО «Абсолют» и ООО «Первый РК Мастер», в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.*

*Непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, и равно представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган заведомо недостоверных сведений влечет наложение административного штрафа на должностных лиц --- от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц --- от трехсот до пятисот тысяч рублей (ч. 5 ст. 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях).*

Председатель комиссии

С.Н. Волков

Члены Комиссии

Е.В. Ермакова

А.П. Кулешова