

изготовлено в полном объеме 21 сентября 2018 года

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

председатель Комиссии: «...» – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике; члены Комиссии: «...» – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; «...» – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции (отсутствует), «...» – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, «...» – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, кворум соблюден рассмотрев дело № ЕС04-03/2018-135Р, возбужденное в отношении ООО «Николаев Групп» и ИП «...» по факту распространения рекламы доставки роллов с признаками нарушения части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в присутствии:

- законного представителя ООО «Николаев Групп» - «...», действующего на основании решения от 09.08.2017 года и договора от 09.08.2017 года о передаче полномочий единоличного исполнительного органа Общества,
- представителя ООО «Николаев Групп» - «...», действующего на основании доверенности № 64 от 05.12.2016 года;
- представителя ООО «Николаев Групп» - «...», действующей на основании устного ходатайства «...»;
- представителя ИП «...» – «...», действующего на основании доверенности от 21.03.2018 года № 18 АБ 1162721,

в отсутствие заявителей:

- «...», уведомленной о времени и месте рассмотрения дела (определение о возбуждении дела № ЕС04-03/2018-135Р направлено на адрес электронной почты);
- «...», уведомленной о времени и месте рассмотрения дела (определение о возбуждении дела № ЕС04-03/2018-135Р направлено на адрес электронной почты);
- «...», уведомленной о времени и месте рассмотрения дела, посредством телефонограммы № 6 от 17.09.2018 года,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее – Удмуртское УФАС России) 11.09.2018 г. (вх. № 6842ог) по подведомственности из Управления по наружной рекламе и информации Администрации города Ижевска Удмуртской Республики поступили заявления граждан: «...» (вх. № 6842ог, №6483ог, №6484ог) о распространении на отдельно стоящей рекламной конструкции, размещенной на земельном участке – щит 6 х 3 (билборд), находящейся по адресу: ул. 10 лет Октября, разделительная полоса проезжей части, между опор наружного освещения № 36 и № 37 по направлению на восток от пересечения ул. Удмуртская и ул. 10 лет Октября рекламы доставки роллов «505050», содержащей непристойные и бранные слова.

13.09.2018 г. сотрудниками Удмуртского УФАС России составлен акт наблюдения за соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе в городе Ижевске.

13.09.2018 г. Управлением по наружной рекламе и информации Администрации г. Ижевска представлена копия разрешения №3942 от 20.04.2018 г. на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на территории муниципального образования «Город Ижевск». Данное разрешение выдано ООО «СеверМедиа-Групп».

13.09.2018 г. в адрес ООО «СеверМедиа-Групп» направлен запрос о представлении документов, необходимых для рассмотрения заявления.

14.09.2018 г. посредством электронной почты ООО «СеверМедиа-Групп» представило в адрес Удмуртского УФАС России письменное пояснение, согласно которому общество передало указанную рекламную конструкцию ИП «...» по договору аренды рекламных конструкций от 01.04.2018 г., в свою очередь ИП «...» по договору возмездного оказания услуг от 01.05.2018 г. оказывала услуги ИП «...» по размещению на своих конструкциях рекламно-информационных материалов. ИП «...» заключила договор с ИР 238/18 от 01.09.2018 г. с рекламодателем ООО «Николаев Групп» на размещение рекламы.

По факту распространения вышеуказанной информации Удмуртским УФАС России определением от 14.09.2018 года возбуждено дело № ЕС04-03/2018-135Р по признакам нарушения части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» в отношении ООО «Николаев Групп» (адрес: 426073, Удмуртская республика, г. Ижевск, ул. Молодежная, 87 ИНН 1832005605 КПП 184001001 ОГРН 1021801440517) и ИП «...» с привлечением к участию в деле в качестве заявителей «...».

Рассмотрение дела № ЕС04-03/2018-135Р назначено на 21.09.2018 года в 11 часов 00 минут.

18.09.2018 года ИП «...» представила письменное пояснение исх. № 11 (вх. № 6633), согласно которому макет рассматриваемой рекламы поступил в адрес предпринимателя от ООО «Николаев Групп».

18.09.2018 года ООО «СеверМедиа-Групп» представило письменное пояснение исх. № В-04 (вх. № 6634) с приложением копии договора возмездного оказания услуг от 01.05.2018 года, копии договора аренды рекламных конструкций от 01.04.2018 года, копию договора № 238/18 от 01.09.2018 года.

Согласно письменному пояснению указанная рекламная конструкция передана ООО «СеверМедиа-Групп» в аренду ИП «...». В свою очередь предприниматель по договору возмездного оказания услуг от 01.05.2018 года оказывала услуги ИП «...» по размещению на данной конструкции рекламно-информационных материалов. ИП «...», заключив договор №ИР238/18 от 01.09.2018 года с ООО «Николаев Групп», оказывает последнему услуги по размещению рекламных материалов.

19.09.2018 года ПАО «Ростелеком» представило сведения о том, что номер телефона 50-50-50, указанный в данной рекламе, принадлежит ООО «Элми».

20.09.2018 года ООО «Николаев Групп» представило письменное пояснение исх. № 145 (вх. № 6722), а также копию договора ИРН№238/18, копию Устава ООО «Николаев Групп», копию свидетельства серии 18 № 1358476 о внесении записи в ЕГРЮЛ, копию свидетельства серии 18 № 003427221 от 26.02.2015 года о постановке на учет российской организации в налоговом органе, копию решения единственного участника ООО «Николаев Групп» от 11.03.2015 года, копию решения единственного участника ООО «Николаев Групп» от 09.08.2017 года, копию листа записи ЕГРЮЛ от 17.08.2017 года, копию свидетельства серии 18 № 002957087 о государственной

регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, копию договора о передаче полномочий единоличного исполнительного органа Общества от 09.08.2017 года.

Согласно письменному пояснению, должностным лицом, осуществившем разработку макета рассматриваемой рекламы, является руководитель отдела маркетинга ООО «Николаев Групп» «...».

По мнению общества, целью руководителя отдела не являлось размещение в рекламе бранных слов, целью являлось привлечение женской аудитории к рекламируемому продукту, для чего и был выбран слоган «ХОЧЕШЬ ПОХУДЕТЬ», для дополнительного эффекта было выделено слово «ХОЧЕШЬ» и часть букв в слове «ПОХУДЕТЬ». Бранное слово в указанном словосочетании ни лицо, ответственное за разработку проекта, ни исполнитель по договору ИР№238/18 не обнаружили.

ООО «Николаев Групп» отмечает, что на основании указанного договора обязанность по проверке содержания макета рекламы на соответствие законодательству Российской Федерации возложена на Исполнителя – ИП «...». О признаках нарушения в указанной рекламе Обществу стало известно лишь при получении определения Удмуртского УФАС России о возбуждении настоящего дела.

На заседании Комиссии 21.09.2018 года представитель ООО «Николаев Групп» и ИП «...», поддержали доводы, изложенные в письменных пояснениях, представленных в Удмуртское УФАС России 18.09.2018 года и 20.09.2018 года.

Представитель ИП «...» отметил, что в поступивший макет спорной рекламы изменения не вносились.

Кроме того, лица отметили, что по состоянию на 21.09.2018 года в рассматриваемую рекламу внесены изменения, а именно: в слове «ПОХУДЕТЬ» все буквы указаны одним цветом (подтверждение представлено фото рекламы с внесенными изменениями).

Выслушав пояснение лиц, участвующих в рассмотрении дела, изучив материалы дела № ЕС04-03/2018-135Р, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

13.09.2018 года зафиксирован факт распространения на отдельно стоящей рекламной конструкции, размещенной на земельном участке – щит 6 x 3 (билборд), находящейся по адресу: ул. 10 лет Октября (разделительная полоса проезжей части, между опор наружного освещения № 36 и № 37 по направлению на восток от пересечения ул. Удмуртская и ул. 10 лет Октября) информации следующего содержания: «ХОЧЕШЬ ПОХУДЕТЬ?!» от 250Р ДОСТАВКА РОЛЛОВ: 505050 ООО «Николаев Групп» 426073, г. Ижевск, ул. Молодежная, 87 ИНН/КПП 1832005605/184001001 ОГРН 1021801440517».

Согласно пункту 1) статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Рассматриваемое сообщение адресовано неопределённому кругу лиц, направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (доставка блюд японской кухни), формирование и поддержание интереса к нему, следовательно, является рекламой.

В рассматриваемой рекламе содержится словосочетание «ХОЧЕШЬ ПОХУДЕТЬ» исполненной шрифтом красного цвета. При этом отдельные буквенные сочетания в слове «ПОХУДЕТЬ» черным цветом. При соединении буквенных групп «ОХУ» и «ЕТЬ» (выделенных черным цветом) представляется возможным составить слово, относящееся к ненормативной лексике.

В соответствии с частью 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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.

Принимая во внимание значительное воздействие рекламы на формирование общей грамотности человека, а также в период становления его культуры речи и разговорной грамотности, распространение данной рекламы, может привести к нарушению культуры разговорной речи.

Таким образом, совокупность всех вышеуказанных элементов зрительного воздействия на потребителя в данной рекламе образует слово, являющееся бранным, относящимся к ненормативной лексике, что недопустимо в рекламной информации и является нарушением требований части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с положениями части 6 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2 - 8 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

На основании разрешения от 20.04.2018 года № 3942 ООО «СеверМедиа-Групп» предоставлено право на установку и эксплуатацию рекламной конструкции по адресу: ул. 10 лет Октября, разделительная полоса проезжей части, между опор наружного освещения № 36 и № 37 по направлению на восток от пересечения ул. Удмуртская и ул. 10 лет Октября, в виде отдельно стоящей рекламной конструкции, размещаемой на земельном участке – щит 6х3 кв.м.

В силу договора аренды рекламных конструкций от 01.04.2018 года ООО «СеверМедиа-Групп» предоставило указанную рекламную конструкцию в аренды ИП «...».

В соответствии с договором от 01.05.2018 года ИП «...» отказывает ИП «...» услуги по размещению, демонстрации и техническому обслуживанию рассматриваемой рекламной конструкции.

Согласно договору НР № 238/18 от 01.09.2018 года ИП «...» оказывает ООО «Николаев Групп» услуги по организации изготовления, размещению и демонстрации рекламно-информационных материалов

Согласно пункту 2.1.1 договора НР №238/18 от 01.09.2018 г. ИП «...» обязуется до начала размещения провести проверку содержания макета РИМ, полученного от ООО «Николаев Групп» в соответствии с пунктом 2.2.1 указанного договора, на соответствие требованиям действующего законодательства Российской Федерации. При вынесении заключения по итогам проверки, исполнителем

учитываются требования действующего законодательства Российской Федерации, в том числе требования, не допускающие использование в рекламе бранных слов.

В соответствии с Приложением №1 к указанному договору, размещение рекламных материалов осуществляется в период с 01.09.2018 года по 31.12.2018 года по адресам: г. Ижевск, ул. 10 лет Октября, р/п Покровская церковь, сторона А1, г. Ижевск, ул. 10 лет Октября, р/п Покровская церковь, сторона А2, г. Ижевск, ул. 10 лет Октября, ж.д. 22, напротив «Сбербанка», сторона А, г. Ижевск, ул. Пушкинская/ул. 10 лет Октября, м-н «Кухни Дж.Новарс», сторона В.

Учитывая наличие указанных договорных отношений, письменные пояснения ИП «...» от 18.09.2018 года исх. № 11, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о том, что ООО «Николаев Групп» является рекламодателем как лицо, определившее содержание рассматриваемой рекламы.

Таким образом, действия ООО «Николаев Групп» по определению содержания и размещению рекламного баннера с информацией: «ХОЧЕШЬ ПОХУДЕТЬ?!» от 250Р ДОСТАВКА РОЛЛОВ: 505050 ООО «Николаев Групп» 426073, г. Ижевск, ул. Молодежная, 87 ИНН/КПП 1832005605/184001001 ОГРН 1021801440517», являются нарушением требований части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Учитывая устранение рассматриваемого нарушения, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу об отсутствии необходимости в выдаче ООО «Николаев Групп» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, производство по делу может быть прекращено, в случае неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Принимая во внимание положения договора НР № 238/18 от 01.09.2018 года, заключенного между ИП «...» и ООО «Николаев Групп», а также факт представления ООО «Николаев Групп» готового макета рассматриваемой рекламы, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о том, что в действиях ИП «...» признаки нарушения законодательства о рекламе не подтвердились, производство в отношении предпринимателя подлежит прекращению.

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктами 36 - 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, пунктами 3.57, 3.58, 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу «ХОЧЕШЬ ПОХУДЕТЬ?!» от 250Р ДОСТАВКА РОЛЛОВ: 505050

ООО «Николаев Групп» 426073, г. Ижевск, ул. Молодежная, 87 ИНН/КПП 1832005605/184001001 ОГРН 1021801440517», распространенную 13.09.2018 года на отдельно стоящей рекламной конструкции, размещенной по адресу: ул. 10 лет Октября (разделительная полоса проезжей части, между опор наружного освещения № 36 и № 37 по направлению на восток от пересечения ул. Удмуртская и ул. 10 лет Октября), ненадлежащей, нарушающей требования части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать ООО «Николаев Групп» (ИНН 1832005605 ОГРН 1021801440517) рекламодателем, нарушившим требования части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Не выдавать ООО «Николаев Групп» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела № ЕС04-03/2018-135Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для решения вопроса о возбуждении в отношении ООО «Николаев Групп» и должностного лица общества производств по делам об административных правонарушениях, предусмотренных частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. Производство по делу № ЕС04-03/2018-135Р, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя «...» по признакам нарушения части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», прекратить, в связи с неподтверждением в действиях данного лица факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель Комиссии «...»

Члены Комиссии «...»

«...»

«...»