

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 11/17 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«03» февраля 2017г.

г. Новосибирск

Председатель Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе И.В. Волохина – заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы, рассмотрев материалы дела по факту размещения в окне магазина «220 Вольт», расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. Красный проспект, д. 161, рекламного баннера с манекеном «лезущего за дрелью мужчины», с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛ:

Новосибирским УФАС России в целях надзора за соблюдением обязательных требований, установленных законодательством о рекламе в связи выявлением нарушения в результате проводимого должностными лицами антимонопольного органа наблюдения за соблюдением обязательных требований, выявлено размещение в окне магазина «220 Вольт», расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. Красный проспект, д. 161, рекламного баннера с манекеном «лезущего за дрелью мужчины», с признаками нарушения Закона «О рекламе».

По данному факту Новосибирским УФАС России проведена проверка, по результатам которой установлено следующее.

Реклама, на основании ч.1 ст.3 Закона «О рекламе» - 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.

Объектом рекламирования может быть 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.

Манекен «лезущего за дрелью в окно магазина «220 Вольт мужчины», размещенный в ноябре 2016г. на фасаде магазина «220 Вольт», расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. Красный проспект, д. 161, отвечает всем указанным признакам рекламы, соответственно, является рекламой.

Согласно п.1 ч.4 ст.5 Закона «О рекламе», реклама не должна побуждать к совершению противоправных действий.

В «Толковом словаре русского языка: 80 000 слов и фразеологических выражений» Ожегова С.И. и Шведова Н.Ю., понятие «противоправный» определено как противоречащий праву, закону.

Противоправные действия или правонарушения - это такие юридические факты,

которые не соответствуют или противоречат предписаниям норм права. Противоправность деяния обусловлена общественной вредностью и опасностью.

К противоправным действиям относятся преступления, такие как уголовные правонарушения и проступки, которые делятся в свою очередь на административные, дисциплинарные и гражданско-правовые нарушения.

Под хищением, в ст. 158 Уголовного Кодекса РФ, понимаются совершенные с корыстной целью противоправные безвозмездное изъятие или обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц, причинившие ущерб собственнику или иному владельцу этого имущества.

Вместе с тем, в Кодексе об административных правонарушениях РФ отражено противоправность данного деяния, подразумевающее кражу, мошенничество, присвоения или растрату чужого имущества, стоимость которого не превышает одну тысячу рублей, которое - влечет наложение административного штрафа в размере до пятикратной стоимости похищенного имущества (ст. 7.27 КоАП РФ).

Человек, разбивающий окно магазина и лезущий вовнутрь с целью хищения инструмента, ассоциируется с образом преступника, следовательно, можно предположить, что данная реклама призывает к совершению противоправных действий, указывая на вседозволенность поведения и безнаказанность действия, выраженного в акте хищения товаров из магазина.

Запрет на распространение рекламы, призывающей к совершению противоправных действий, отражен в п.1 ч.4 ст.5 Закона «О рекламе», соответственно, распространение рассматриваемой рекламы, указывает на наличие нарушения указанной нормы.

На основании ч. 6 ст. 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.

Согласно Большому толковому словарю русского языка, «непристойный - предосудительный, крайне неприличный, т.е. не соответствующий, противоречащий правилам приличия, хорошего тона».

Использование «запрещенных», оскорбительных и непристойных образов, символики довольно давно используется в качестве механизма привлечения внимания потребителя. Даже намеки на некую запретность, отраженную в рекламе объекта, вызывают бурную реакцию. Такая реакция является ключом к популярности объекта рекламирования.

Используемый зрительный образ мужчины в свою очередь воспринимается с учетом акцента на определенной части тела.

Нижняя часть человеческого туловища находящаяся в согнутом положении, на которой размещается табличка с надписью «220 Вольт», может восприниматься,

проходящими мимо рассматриваемого магазина гражданами, в качестве непристойного образа, что указывает на наличие признаков нарушения ч. 6 ст. 5 Закона «О рекламе».

Антимонопольный орган, при оценке соответствия рекламы требованиям законодательства о рекламе, учитывает совокупность всех элементов зрительного воздействия, привлекающих внимание потребителей указанной рекламы, включая сведения об организации, о рекламируемых услугах, образ, используемый в рекламе.

Также учитывается факт размещения рекламы в публичном месте большой проходимости – вблизи станции метро Заельцовская.

Кроме того, члены Экспертного совета по применению законодательства РФ о рекламе и антимонопольного законодательства в части недобросовестной конкуренции при Новосибирском УФАС России на заседании Совета 21.12.2016 г. признали данную рекламу магазина электроинструментов «220 вольт» побуждающей к совершению противоправных действий и содержащей непристойные образы.

Ответственность за несоблюдение требований ч. 4 ст. 5, ч. 6 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель (ч.6 ст.38 Закона «О рекламе») и рекламодатель-распространитель (ч.7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Рекламодатель- это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (ч.5 ст. 3 Закона «О рекламе»).

Рекламодатель-распространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (ч.7 ст. 3 Закона «О рекламе»).

Согласно информации, имеющейся в распоряжении Новосибирского УФАС России, лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность под торговой маркой «220 вольт», является ООО «ТДСЗ».

В ответ на запрос Новосибирского УФАС России ООО «ТДСЗ» сообщило (вх. №11069 от 14.12.16г., вх. №5873э от 20.12.16г.), что ООО «ТДСЗ» передало в аренду ООО «Гермес» (ИНН 7801447259, юридический адрес: 199004, г. Санкт-Петербург, ул. Линия 8-я Васильевского острова, д.45/34, литер «А», пом. 21-Н), являющемуся лицензиатом товарного знака 329190 с обозначением «220 Вольт», часть фасада.

В соответствии с условиями Договора №0107-ПК от 01.07.2016 г., заключенного между ООО «ТДСЗ» и ООО «Гермес», ООО «Гермес» самостоятельно определяет концепцию оформления фасада, а также осуществляет изготовление, размещение и обслуживание информационных и/или рекламных конструкций.

ООО «Гермес» разрабатывает рекламные концепции по продвижению на рынке товаров под обозначением «220 Вольт».

Следовательно, ООО «Гермес» является рекламодателем и рекламодателем конструкции, расположенной на фасаде здания по адресу: г.Новосибирск, ул. Красный проспект, дом 161.

На основании п.2 ч.1 ст.33, ч.1,ч.2 ст.36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.20, п.21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения Федерального закона «О рекламе»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 11/17 по признакам нарушения Федерального закона «О рекламе».

2. Признать лицом, участвующим в деле:

заявитель: физическое лицо <...>;

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

ООО «Гермес» (ИНН 7801447259, юридический адрес: 199004, г. Санкт-Петербург, ул. Линия 8-я Васильевского острова, д.45/34, литер «А», пом. 21-Н)

3. Назначить дело № 11/17 к рассмотрению на «02» марта 2017г. в 15:00 часов по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007.

4. ООО «Гермес» до «01» марта 2017 г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- документы, являющиеся основанием размещения и производства вышеуказанной рекламы (договоры, счета, платежные документы, акты сдачи-приемки выполненных работ, утвержденные макеты рекламы, и т.д.);
- пояснения по поводу использования идеи с манекеном «лезущего за дрелью мужчиной» для целей рекламной кампании;
- отзыв на данное определение.