

## РЕШЕНИЕ

### по делу № 66/04-2017р

Резолютивная часть решения оглашена 26 декабря 2017 года.

г. Киров

В полном объеме решение изготовлено 28 декабря 2017 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дела о нарушении законодательства о рекламе в составе: Председателя Комиссии – <...> – руководителя Управления; Членов Комиссии: <...> – начальника отдела финансовых рынков и рекламы Кировского УФАС России, <...> – главного специалиста - эксперта отдела финансовых рынков и рекламы Кировского УФАС России;

в присутствии от лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- общества с ограниченной ответственностью «Магия тепла» - представителя по доверенности от 18.12.2017 <...>;

- индивидуального предпринимателя <...> -представителя по доверенности от 18.12.2017 <...>,

при ведении протокола Метелевой Н.В. – начальником отдела финансовых рынков и рекламы Кировского УФАС России;

рассмотрев дело № 66/04-17р, возбужденное по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Магия тепла» (далее по тексту – ООО «Магия тепла») (юридический адрес: 610035, г. Киров, ул. Воровского, д. 80, офис 1, ИНН 4345468140, ОГРН 1174350010361), индивидуальным предпринимателем <..> (далее – ИП <..>.) (адрес регистрации: <...>, ИНН 434520852263, ОГРИП 317435000032510) части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» при размещении на фасаде здания по адресу: г. Киров, <..>, слева от двери в магазин «Магия тепла» в оконном проеме информации следующего содержания: «КОНВЕКТОРЫ. Тепло в любом месте! Гарантия до 7 лет. Магия тепла» с изображением, сидящей на конвекторе девушки, одетой в нижнее белье и босоножки, а также справа от двери в магазин «Магия тепла» в оконном проеме информации следующего содержания: «КОНВЕКТОРЫ. Обещаю не ломаться! Гарантия до 7 лет. Магия тепла» с изображением девушки, стоящей около конвектора, одетой в короткую клетчатую юбку, белую блузку с глубоким декольте;

### УСТАНОВИЛА:

при осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства о рекламе в соответствии со статьей 33 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») сотрудниками Кировского УФАС России было установлено, что на фасаде здания по адресу: г. Киров, <...>, слева от двери в магазин

«Магия тепла» в оконном проеме размещена информация следующего содержания: «КОНВЕКТОРЫ. Тепло в любом месте! Гарантия до 7 лет. Магия тепла» с изображением, сидящей на конвекторе девушки, одетой в нижнее белье и босоножки. Также справа от двери в магазин «Магия тепла» в оконном проеме размещена информация следующего содержания: «КОНВЕКТОРЫ. Обещаю не ломаться! Гарантия до 7 лет. Магия тепла» с изображением девушки, стоящей около конвектора, одетой в короткую клетчатую юбку, белую блузку с глубоким декольте (акт фиксации от 05.10.2017), которая содержит признаки нарушения законодательства РФ о рекламе.

Определением от 06.10.2017 г. Кировским УФАС России возбуждено дело № 66/04-17р в отношении ООО «Магия тепла». Рассмотрение дела назначено на 01.11.2017 г.

Определением от 01.11.2017 срок рассмотрения дела №66/04-17р продлен до 29.12.2017 и рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью надлежащего уведомления ООО «Магия тепла» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 66/04-17р, а также в связи с необходимостью получения документов, запрошенных Управлением, от лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения рекламного законодательства.

Определением от 27.11.2017 рассмотрение дела №66/04-17р отложено в связи с необходимостью надлежащего уведомления ООО «Магия тепла» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 66/04-17р, а также в связи с необходимостью получения документов, запрошенных Управлением, от лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения рекламного законодательства.

Определением от 19.12.2017 рассмотрение дела №66/04-17р отложено в связи с привлечением к участию ИП <...>. в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, а также в связи с необходимостью получения дополнительных документов, необходимых для объективного рассмотрения дела.

Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Магия тепла», уведомленное надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 66/04-17р, обеспечило явку представителя по доверенности от 18.12.2017 – <...>.

Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП <...>, уведомленный надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 66/04-17р, обеспечил явку представителя по доверенности от 18.12.2017 – <...>

На заседании Комиссии Кировского УФАС России, состоявшемся 26.12.2017, представитель ответчиков по доверенности от 18.12.2017 – <...>. представила в материалы дела документы, запрошенные Управлением, пояснила, что в магазине по адресу: г. Киров, <...>, с августа 2017 года ведет активную предпринимательскую деятельность ИП <...>, в этот период времени им были приобретены рекламные макеты у ООО «Магия» и размещены в оконных проемах магазина, нарушение произошло по вине ИП <...> в настоящее время баннеры демонтированы, в подтверждение представила документы об устранении выявленного нарушения.

Изучив материалы дела, Комиссия Кировского УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно статье 3 Федерального 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 объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, 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. Товар – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация следующего содержания: «*КОНВЕКТОРЫ. Тепло в любом месте! Гарантия до 7 лет. Магия тепла*» с изображением сидящей на конвекторе девушки, одетой в нижнее белье и босоножки, а также «*КОНВЕКТОРЫ. Обещаю не ломаться! Гарантия до 7 лет. Магия тепла*» с изображением девушки, стоящей около конвектора, одетой в короткую клетчатую юбку, белую блузку с глубоким декольте (полный текст рекламы в акте фиксации сайта от 05.10.2017):

- адресована неопределенному кругу лиц, поскольку размещена на улице у входа в магазин «Магия тепла», расположенный вблизи автомобильной дороги, тротуара, то есть доступна для всех без исключения категорий населения;

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – магазину «Магия тепла» и предлагаемым в нем товарам - конвекторам;

- направлена на формирование или поддержание интереса к объекту рекламирования и его продвижению на рынке, поскольку, указывая название товара - конвекторы, привлекательных для потребителя характеристик товара («*гарантия до 7 лет*»), а также сопровождая информацию образами девушек, рекламодатель акцентирует внимание потребителя и формирует его интерес к рекламируемому товару.

Таким образом, вышеуказанная информация о магазине «Магия тепла» и реализуемых в нем товарах - конвекторах содержит все признаки рекламы, перечисленные в пункте 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», в связи с чем признается рекламой.

В соответствии с пунктом 1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с частью 6 статьи 5 Федерального 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.

Создание образов — это способ интерпретации информации человеком. Образы в рекламе не должны быть непристойными и оскорбительными. Непристойным образом является неприличный, бесстыдный образ. То есть образ, который интерпретируется воспринимающим субъектом как нечто бесстыдное, в чем отсутствуют приличия, что не соответствует правилам приличия.

Согласно Толковому словарю русского языка (под редакцией <...> М., 1999г.) значение слова непристойный – неприличный, бесстыдный.

Согласно Новому толково-словообразовательному словарю (под ред. <...>. М.: Русский язык, 2000) значение слов:

-непристойный – крайне неприличный, бесстыдный, предосудительный.

-неприличный- не отвечающий, противоречащий правилам приличия;

-предосудительный- заслуживающий осуждения, порицания.

Используемые в рекламе образы девушек в нижнем белье и в откровенном наряде в

совокупности со словосочетаниями «Тепло в любом месте!» и «Обещаю не ломаться!» являются непристойными, оскорбительными, поскольку не отвечают приличиям, заслуживают осуждение, могут способствовать растлению молодежи.

Кроме того, использованный в рекламе образ девушки полуобнажен, позы девушек, а также двусмысленное содержание использованных совместно с данными изображениями словосочетаний, являются ненадлежащим способом рекламирования магазина и предлагаемых в нем товаров. В рекламе использованы образы девушек в нижнем белье и в откровенном наряде, которые в совокупности с иными элементами зрительного восприятия рекламы (выражениями «Тепло в любом месте!» и «Обещаю не ломаться!») привлекает внимание потребителей не к объекту рекламирования (конвекторам), а собственно к изображению девушек, которые никак не соотносятся с рекламируемым объектом.

К оскорбительным образам, сравнениям и выражениям относятся слова и изображения, которые, в том числе, ущемляют человеческое достоинство, принижают значимость отдельных лиц. В зависимости от личностных характеристик субъекта (возраста, образования, воспитания, семейных устоев, места проживания и прочее), рекламная информация воспринимается каждым человеком индивидуально.

Содержание рекламы не соответствует требованиям ч. 6 ст. 5 Федерального закона «О рекламе», поскольку образы девушек, их позы в совокупности со словосочетаниями «Тепло в любом месте!» и «Обещаю не ломаться!» являются непристойным и содержат информацию, нарушающую принятые в обществе нормы морали и нравственности, тем самым существенно затрагивают личные неимущественные права широкого круга лиц.

Комиссией Кировского УФАС России установлено, что в качестве ненадлежащего объекта рекламирования в спорной рекламе следует признать совокупность всех элементов зрительного воздействия на потребителя — позы девушек, степень оголенности фрагментов женского тела, взаимосвязь между указанными образами и смысловым содержанием имеющегося на рекламе текста.

Определение спорной рекламы в качестве непристойной подтверждается мнением членов Экспертного Совета по применению законодательства о рекламе при Кировском УФАС России, высказанному на заседании 26.09.2017: употребление в слогане глагола «обещаю» в единственном числе, в то время как товар обозначен существительным во множественном числе (конвекторы), делает фразу «Обещаю не ломаться!» соотносимой с изображением девушки, а не товара, и акцентирует внимание на двойном смысле используемого глагола «не ломаться»; «развратное» изображение девушки призвано привлечь определенную категорию покупателей; реклама непристойна и оскорбительна. Данная позиция была озвучена с точки зрения восприятия рекламы в качестве потребителей и расценена как ненадлежащая. В состав Экспертного Совета при Кировском УФАС России входят представители органов местного самоуправления, научных организаций, общественных организаций, экспертов и специалистов в области лингвистики, психологии, журналистики., соответственно их мнение можно принять в качестве надлежащего доказательства наличия в рекламе оскорбительных и непристойных образов.

С учетом вышеизложенного, реклама, размещенная в оконных проемах магазина «Магия тепла» по адресу: г. Киров, <...>: «**КОНВЕКТОРЫ. Тепло в любом месте! Гарантия до 7 лет. Магия тепла**» с изображением, сидящей на конвекторе девушки, одетой в нижнее белье и босоножки; «**КОНВЕКТОРЫ. Обещаю не ломаться! Гарантия до 7 лет. Магия тепла**» с изображением девушки, стоящей около конвектора, одетой в короткую клетчатую юбку, белую блузку с глубоким декольте, является непристойной, оскорбительной, что не соответствует требованиям части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

С учетом названных обстоятельств и положений части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» следует признать, что рассматриваемая реклама не отвечает требованиям данного закона.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

В ходе рассмотрения дела было установлено и ИП <...>. не оспаривается, что содержание спорной рекламы, размещенной в оконных проемах магазина «Магия тепла» по адресу: г. Киров, <...>, определено ИП <...>

Данный факт подтверждается следующими документами:

- актом приема – передачи рекламных макетов <..> с описью, переданных ООО «Магия» ИП <...>;
- актом приема – передачи рекламных баннеров от <...>;
- письмом ООО «Магия» от <...>;
- свидетельством о государственной регистрации права <...>. на помещение, расположенное по адресу: г. Киров, <...>.

В рассматриваемой ситуации ИП <...>. является рекламодателем по смыслу Федерального закона «О рекламе» и несет ответственность за нарушение требований, установленных ч.6 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

В связи с неподтверждением в действиях ООО «Магия тепла» факта нарушения рекламного законодательства, поскольку Общество фактически не определяло содержание спорной рекламы, Комиссия решила производство по делу в отношении данного лица прекратить.

Из пояснений представителя по доверенности <...>, следует, что выявленное нарушение устранено, представлены документы, подтверждающие прекращение размещения спорной рекламы. Учитывая данный факт, Комиссия Кировского УФАС России решила ИП <...>. предписание об устранении нарушения рекламного законодательства не выдавать.

На основании части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе 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.

Комиссия считает необходимым передать материалы уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении индивидуального предпринимателя <...>а (ИНН 434520852263, ОГРИП 317435000032510)..

Руководствуясь ст. 3, ч. 7 ст. 24, ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать ненадлежащей рекламу, размещенную на фасаде здания по адресу: г. Киров, <...>, слева от двери в магазин «Магия тепла» в оконном проеме, следующего содержания: «КОНВЕКТОРЫ. Тепло в любом месте! Гарантия до 7 лет. Магия тепла» с изображением, сидящей на конвекторе девушки, одетой в нижнее белье и босоножки, а также справа от двери в магазин «Магия тепла» в оконном проеме, следующего содержания: «КОНВЕКТОРЫ. Обещаю не ломаться! Гарантия до 7 лет. Магия тепла» с изображением девушки, стоящей

около конвектора, одетой в короткую клетчатую юбку, белую блузку с глубоким декольте, с использованием непристойных и оскорбительных образов, поскольку в ней нарушены требования части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Индивидуальному предпринимателю <...> (ИНН 434520852263, ОГРИП 317435000032510) предписание об устранении нарушения части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» не выдавать.

3. Производство по делу в отношении ООО «Магия тепла» (ИНН 4345468140, ОГРН 1174350010361) прекратить в связи с неподтверждением в его действиях факта нарушения рекламного законодательства

4. Передать материалы уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении индивидуального предпринимателя <...> (ИНН 434520852263, ОГРИП 317435000032510).

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

**Председатель Комиссии**

<...>

**Члены Комиссии**

<...>

<...>