

...

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 063/05/5-452/2022

12.08.2022 года
г. Самара

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии – ...

./;

Члены Комиссии – ...

./;

...

..

рассмотрев дело № 063/05/5-452/2022, возбужденное в отношении ООО «100 Колес» по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006г № 38-ФЗ (далее – ФЗ «О рекламе») посредством видеоконференцсвязи,

в отсутствии представителей:

заявителя – ...

, лицо уведомлялось надлежащим образом посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с идентификатором 80091969917351 и атрибутом «вручение адресату 18.07.2022», списком внутренних почтовых отправлений № 143 от 05.07.2022 г., чеком ККМ от 05.07.2022 г., а также, посредством электронной почты, что подтверждается материалами дела,

в присутствии представителя:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства

о рекламе – ООО «100 Колес» (...

), лицо уведомлялось надлежащим образом посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с идентификатором 80091969917386 и атрибутом «вручение адресату 12.07.2022», списком внутренних почтовых отправлений № 143 от 05.07.2022 г., чеком ККМ от 05.07.2022 г.,

заинтересованного лица – _____

эксперта – _____

переводчика – _____

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Самарское УФАС России) поступили заявления ...

, о наличии признаков нарушения пункта 9 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее –ФЗ «О рекламе») при размещении рекламной конструкции по адресу: ул. Урицкого, 19, г. Сызрань (№ 915), с надписью «...100 колес» с изображением Сталина Иосифа Виссарионовича (далее – Сталин И.В.) в солнцезащитных очках с флагом Союза Советских Социалистических Республик (далее -СССР) (далее – Реклама) .

Из заявления следует, что в г. Сызрань на транспортном кольце по ул. Монастырский, установлена рекламная конструкция с надписью «СТАБИЛЬНЫЕ ЦЕНЫ 100 КОЛЕС» с изображением Сталина в солнцезащитных очках с флагом Союза Советских Социалистических Республик.

Заявителем также представлен фотоматериал, на котором изображена данная рекламная конструкция.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объектом рекламирования является 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.

Данная информация на конструкции подпадает под понятие рекламы, так как адресована неопределённому кругу лиц и имеет объект рекламирования.

В соответствии с частью 6 статьи 5 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.

Указанная Реклама может оскорбить политические взгляды граждан, так как невозможно определить как потребитель воспримет Рекламу.

Также, следует учитывать, что Заявитель отмечает, что, по ее мнению, Реклама является неэтичной и наносящий вред патриотическому воспитанию.

В связи со спецификой части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе», мнение Заявителя с точки зрения восприятия Рекламы имеет большое значение.

Большое значение также имеет, что при просмотре географических карт через сервис «Google карты», было обнаружено, что Реклама расположена в густонаселенном месте, и рядом с проезжей частью, где могут проживать или проезжать пожилые и несовершеннолетние граждане. Таким образом, Реклама содержит признаки нарушения части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Самарским УФАС России был сделан запрос № 4339/8 от 19.05.2022г. в адрес Министерства имущественных отношений самарской области (далее – Министерство).

Из ответа Министерства следует, что Реклама является не законной, так как нарушает часть 10 статьи 19 ФЗ «О рекламе», так как эксплуатируется без разрешения.

Из имеющихся в Самарском УФАС России, данных следует, что рекламодателем является ООО «100 колес».

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (пункт 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе»).

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 6 статьи 5 настоящего закона.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Комиссия Самарского УФАС России возбудила дело № 063/05/5-452/2022 в отношении ООО «100 Колес».

Определением о возбуждении дела № 063/05/5-452/2022 от 16.06.2022г. рассмотрение было назначено на 04.07.2022г.

ООО «100 Колес» были представлены письменные пояснения (вх. № 8854-ЭП/22 от 04.07.2022) в которых указано, что изготовитель был найден по информационно-коммуникационной сети интернет. Для экономии денежных средств расчет производился наличными без предоставления оправдательных документов.

Также, из указанных пояснений следует, что ООО «100 колес» в связи с не ясной ситуацией с собственниками рекламных конструкций, самостоятельно произвело размещение Рекламы по адресу ул. Урицкого, 19, г. Сызрань без разрешения, надеясь при обнаружении собственника рекламной конструкции заключить с ним договор.

Изображение Сталина И.В. согласно указанным пояснениям, было предложено изготовителем Рекламы, уверяя, что при скрытии глаз очками, не удастся идентифицировать личность как Сталина И.В.

Комиссия приняла решение о заочном заседании членов Экспертного совета по применению законодательства о рекламе и защите от недобросовестной конкуренции при Самарском УФАС России (далее – Экспертный совет). В связи с этим и на основании пункта 38 Правил определением от 04.07.2022 (исх. № 5689/8 от 04.07.2022) рассмотрение дела было отложено на 02.08.2022г. и был продлен срок рассмотрения на 2 месяца.

Самарское УФАС России направило запрос в адрес членов Экспертного совета относительно использования рассматриваемой Рекламы.

В период с 04.07.2022 г. по 29.07.2022 г. в рамках заочного заседания Экспертного совета на повестку было вынесено рассмотрение рассматриваемой Рекламы.

На повестке были заданы следующие вопросы:

1. Считаете ли Вы, что в данном рекламном образце используется образ Российского революционера, советского политического, государственного, военного и партийного деятеля Иосифа Виссарионовича Сталина?
2. Ассоциируется ли у Вас используемый в данном рекламном образце красное полотнище, закреплённое на древко с пятиконечной звездой на конце с флагом СССР?
3. Считаете ли Вы, что данный рекламный образец является непристойным и оскорбительным в части использования государственных символов (флагов) и образа политического деятеля?

В голосовании приняли участие 8 членов Экспертного совета.

По поставленным вопросам 8 членов Экспертного совета посчитали, что в рекламном образце используется образ И.В. Сталина, также 8 членов Экспертного совета указали, что в рассматриваемом рекламном образце красное полотнище ассоциируется с флагом СССР. 6 членов ЭС посчитали рекламный образец непристойным и оскорбительным и 2 членов Экспертного совета не посчитали его таковым

Некоторые члены Экспертного совета отметили, что Реклама может оскорбить старшее поколение:

«Изображение И.В. Сталина в солнечных очках и в рекламе колес носит саркастически-уничижительный характер по отношению к его образу. Сарказм заключается в том, что образ строгого лидера СССР, внушающего страх и ассоциацию с временами ВОВ, репрессиями и строгим режимом, используется с легкомысленным аксессуаром и слоганом «стабильные цены». Данная ассоциация может быть оскорбительной для людей более старшего поколения, так как «стабильность» во времена Сталина не для всех была положительной»;

«Использование образа красного знамени и И.В. Сталина может восприниматься частью общества как оскорбительный при использовании его в рекламе, поскольку существует ассоциативная связь с Великой Отечественной войной, победой, знаменем победы; их использование в рекламе, в т.ч. в шуточной форме, может оскорблять чувства участников войны и их родственников»;

По итогам голосования Экспертным советом принято решение признать Рекламу ООО «100 Колес» несоответствующей требованиям рекламного законодательства Российской Федерации.

На заседании Комиссии ООО «100 Колес» поддержало свои письменные пояснения.

Заслушав пояснения ООО «100 Колес», рассмотрев материалы дела № 063/05/5-452/2022, протокол голосования Экспертного совета, Комиссия Самарского УФАС России пришла к следующему выводу.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «О рекламе» реклама – это 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 поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно статьи 3 ФЗ «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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Так, изображение со следующей информацией «СТАБИЛЬНЫЕ ЦЕНЫ 100 КОЛЕС» адресованная неопределённому кругу лиц, и имеющая объект рекламирования в виде индивидуализации юридического лица ООО «100 Колес», подпадает под понятие рекламы, следовательно подлежит оценке на соответствие ФЗ «О рекламе».

Как следует из части 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе», реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются. Реклама является средством продвижения товаров, работ и услуг, а также самого изготовителя или продавца рекламируемого товара на определенном рынке. Вместе с тем способ, форма и средства распространения соответствующей информации имеет существенное значение.

Необходимо отметить, что мнение заявителя, членов Экспертного совета имеет важную роль при оценке Рекламы, так как они выступают в роли потенциальных потребителей, поскольку одной из целей ФЗ «О рекламе» является реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы.

Таким образом, у заявителя и у всех членов Экспертного совета изображение мужчины в очках и красного флага на Рекламе ассоциируется с образом Сталина И.В. и флагом СССР.

Иосиф Виссарионович Сталин — российский революционер, советский политический, государственный, военный и партийный деятель.

Согласно части 6 статьи 5 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.

Необходимо отметить, что возможна ситуация, когда одна и та же реклама оценивается неоднозначно с точки зрения ее этичности различными категориями населения. При этом, по мнению ФАС России (Письмо ФАС России от 29.04.2013 № АД/17355/13), для признания рекламы неэтичной не требуется получение единого мнения или мнения абсолютного большинства потребителей рекламы, достаточно установить наличие значимого количества людей, воспринимающих рекламу как неэтичную.

Данная позиция отражена в Постановлении Арбитражного суда Поволжского округа от 30.06.2020 № Ф06-62075/2020 по делу № А65-25533/2019.

Также, как ранее было указано стоит учитывать, что данная Реклама расположена рядом с детской школой, где большое количество несовершеннолетних граждан, и проезжей частью, где возможен большой поток людей разной возрастной категории.

Таким образом, Реклама с изображением Сталина И.В. и флагом СССР нарушает требования части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе»

В соответствии с ч. 6 ст.38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение части 6 статьи 5 указанного закона несет рекламодатель.

ООО «100 Колес» является рекламодателем указанной рекламы, что подтверждается следующими материалами дела:

1. Служебная записка Самарского УФАС России от 16.06.2022 г.;
2. Определение о возбуждении дела № 063/05/5-452/2022 от 16.06.2022 г.;
3. Пояснения ООО «100 Колес» (вх. № 8854-ЭП/22 от 04.07.2022г.);
5. Протокол голосования в рамках заочного заседания Экспертного совета по применению законодательства о рекламе и защите от недобросовестной конкуренции при Управлении Федеральной антимонопольной службы по Самарской области.

Одной из целей ФЗ «О рекламе» является реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы (статья 1 ФЗ «О рекламе»). Закон направлен на предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Регулирование отношений, возникающих в сфере распространения рекламы, имеет своей целью обеспечение эффективного баланса интересов потребителей рекламы и заказчиков рекламы, рекламопроизводителей и рекламораспространителей.

Пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» установлено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

У Самарского УФАС России отсутствуют сведения об устранении Рекламы, в связи с чем Комиссия Самарского УФАС России пришла к выводу о выдачи ООО «100 Колес» предписания.

На основании вышеизложенного и руководствуясь ч. 1 ст. 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с п. 42-50 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «СТАБИЛЬНЫЕ ЦЕНЫ 100 КОЛЕС» с изображением Сталина И.В. и флагом СССР, распространенную ООО «100 Колес» несоответствующей требованиям рекламного законодательства Российской Федерации, поскольку она содержит нарушение требований части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе».
2. Выдать ООО «100 Колес» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Самарского УФАС России для возбуждения в отношении ООО «100 Колес» дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Резолютивная часть решения оглашена 04 августа 2022 г.

Решение изготовлено в полном объеме 12 августа 2022 г.

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

Председатель Комиссии

...

Члены Комиссии

...

...