

ООО «Яндекс»

Льва Толстого ул., д.16

г. Москва, 119021

Потерпевшему лицу

Дело №022/04/14.3-855/2023

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу об административном правонарушении

9 августа 2023г. г. Барнаул

Руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, рассмотрев протокол от 26.07.2023г. об административном правонарушении, составленный начальником отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю Б<...>, а также материалы дела об административном правонарушении №022/04/14.3-855/2023 в отношении общества с ограниченной ответственностью «Яндекс» (далее – ООО «Яндекс»),

УСТАНОВИЛ:

на рассмотрение дела законный представитель ООО «Яндекс» не явился; ООО «Яндекс» извещено надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении; Обществом заявлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя ООО «Яндекс» (вхд.№8268-ЭП/23 от 07.08.2023г.).

На рассмотрение дела потерпевшее лицо не явился; потерпевшее лицо извещено надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении; потерпевшим лицом заявлено ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие (вхд.№8232-ЭП/23 от 07.08.2023г.)

В соответствии с ч.2 ст.25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных ч.3 ст.28.6 КоАП РФ, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступало ходатайство

об отложении рассмотрения дела, либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

В соответствии со ст.29.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях принято решение о рассмотрении дела в отсутствие лица, привлекаемого к административной ответственности, - ООО «Яндекс» и потерпевшего лица.

Согласно протоколу об административном правонарушении от 26.07.2023г. АО «Яндекс» допущено нарушение ч.1.1 ст.25 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), что указывает на событие и состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ст.14.3 КоАП РФ.

Данное обстоятельство выразилось в следующем.

13.04.2023г. в Алтайское краевое УФАС России поступило заявление гражданина Российской Федерации по факту распространения рекламы БАД Фиточай «Алтай» в сети интернет с нарушением рекламного законодательства (вхд. №4017-ЭП/23).

Заявитель указывает, что на сайте «Авито» (www.avito.ru, владелец сайта – ООО «КЕХ еКоммерц») распространена реклама БАД Фиточай «Алтай», которая показывается сервисом «Яндекс.Директ» (ООО «Яндекс»), без указания на то, что БАД не является лекарственным средством.

К заявлению приложен скриншот рекламы, как указывает заявитель с сайта «Авито», следующего содержания: «altaikedr.ru Алтайский чай-шаг к здоровью, красоте и качеству жизни Фиточай «Алтай» от производителя. Более 40 фитосборов. Низкие цены. Доставка по РФ».

В соответствии со ст.3 Федерального закона «О рекламе», под рекламой понимается 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 п.2 ст.3 Федерального 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.

Обозначенная выше информация полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», закрепленному в ст.3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к биологически активной добавке Фиточай «Алтай».

Биологически активные добавки (БАД) к пище - это природные (идентичные природным) биологически активные вещества, предназначенные для употребления одновременно с пищей или введения в состав пищевых продуктов. БАД относятся к группе пищевых продуктов.

В соответствии с ч.1.1 ст.25 Федерального закона «О рекламе», реклама биологически активных добавок в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о том, что объект рекламирования не является лекарственным средством. В рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах, при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд, и такому предупреждению должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

Как указано на сайте продавца «Алтайский кедр» (altaikedr.ru) Фиточай «Алтай» является биологически активной добавкой.

Рассматриваемая реклама БАД Фиточай «Алтай» размещена ООО «ТК Алтайский кедр» 02.12.2022г. в системе «Яндекс.Директ» на условиях оферты, при этом содержание рекламы было определено и согласовано с «Яндекс.Директ», а также отвечало всем требованиям Федерального закона «О рекламе».

Перед запуском рекламной кампании в адрес Яндекс ООО «ТК Алтайский кедр» были направлены нужные документы для рекламы БАД: свидетельства о государственной регистрации с приложениями. Продукция компании получила статус объекта рекламы, к объявлению которого автоматически добавляется дисклеймер: «не является лекарством». В личном кабинете это зафиксировано, и рекламодатель не имел возможности изменить или удалить данную фразу. Также в личном кабинете Яндекс указано: «На ваших объявлениях будет показан обязательный дисклеймер. Будет добавлен текст, обязательный для подобных объявлений: «Не является лекарством». Объявление успешно прошло модерацию, и 02.12.2022г. было опубликовано с соблюдением всех требований.

Администратором интернет-сайта avito.ru является Общество с ограниченной ответственностью «КЕХ eКоммерц» (далее – Авито), которое не участвовало в создании, а равно не обрабатывало спорный материал каким-либо образом, в том числе не участвовало в согласовании и размещении вышеуказанных материалов, предоставляя ООО «Яндекс» техническую возможность для размещения на своем сайте информации, содержание которой полностью определяет ООО «Яндекс».

Авито является сервисом размещения объявлений, с помощью которого любой зарегистрированный пользователь может создать и сделать общедоступными объявления о своих предложениях, сгруппированные по характерным общим признакам и обозначенные специальной рубрикой («автомобили», «недвижимость», «работа», «услуги», «личные вещи», «хобби и отдых», «коллекционирование», «картины» и т.д.). В свою очередь, покупатели могут искать и просматривать объявления на Авито, заказывать доставку товаров продавцов, бронировать квартиры и удовлетворять иной спрос.

Авито содержит в том числе ряд специально выделенных блоков для размещения информации, которые согласно договору №РС-25254-11/14 от 01.11.2014г., заключённому между Авито и ООО «Яндекс», используются Яндексом, и Авито при этом по условиям Договора не имеет какой-либо возможности влиять на содержание информационных блоков.

Согласно п.2.1 Договора, его предметом является оказание Авито технических услуг, связанных с предоставлением Яндексом возможности размещения сведений, определяемых Яндексом, внутри Авито.

В соответствии с пп.3.10.4 Договора, Авито обязуется не удалять, не редактировать, не сворачивать, не применять фильтры, не изменять порядок, вид и иные характеристики отображения сведений, поступающих от Яндекса для отображения на информационных блоках.

Рассматриваемая реклама биологически активной добавки Фиточай «Алтай» не содержит предупреждением о том, что объект рекламирования не является лекарственным средством.

ООО «Яндекс» подтверждает, что Общество является рекламодателем и указывает, что предупреждение о том, что БАД не является лекарственным средством, не было указано в рекламе в результате технической ошибки Яндекса.

В соответствии п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям

законодательства Российской Федерации.

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных ч.1.1 ст.25 настоящего Федерального закона, несет как рекламоатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, так и рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Антимонопольным органом установлено, что рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Яндекс» (ИНН 7736207543).

07.06.2023г. Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, реклама: «altaikedr.ru Алтайский чай-шаг к здоровью, красоте и качеству жизни Фиточай «Алтай» от производителя. Более 40 фитосборов. Низкие цены. Доставка по РФ», распространенная в сети интернет на сайте «Авито» (www.avito.ru), признана ненадлежащей не соответствующей требованиям ч.1.1 ст.25 Федерального закона «О рекламе», поскольку реклама не содержит предупреждением о том, что объект рекламирования не является лекарственным средством.

Материалами дела установлено, что нарушение ч.1.1 ст.25 Федерального закона «О рекламе» допущено ООО «Яндекс».

Согласно ч.4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе», нарушение рекламоателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

26.07.2023г. протокол об административном правонарушении составлен в отсутствие представителя лица, привлекаемого к административной ответственности, ООО «Яндекс», надлежащим образом извещенного о времени и месте составления протокола; копия протокола направлена в адрес ООО «Яндекс» 27.07.2023г.

Согласно 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.

В соответствии с ч.2 ст.2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

ООО «Яндекс» объективно имело возможность по недопущению нарушения требований ч.1.1 ст.25 Федерального закона «О рекламе», но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, что привело к нарушению Федерального закона «О рекламе», что образует состав административного правонарушения, предусмотренного ст.14.3 КоАП РФ.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного ст.14.3 КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности. У ООО «Яндекс» имелась возможность для соблюдения правил и норм, установленных законодательством Российской Федерации о рекламе, но не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, следовательно, в действиях ООО «Яндекс» имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ст.14.3 КоАП РФ.

Антимонопольным органом не установлено обстоятельств, находящихся вне контроля ООО «Яндекс» и препятствующих исполнению обязанностей по соблюдению законодательства о рекламе.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного ст.14.3 КоАП РФ, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства о рекламе.

Антимонопольный орган, на основе собранных по делу доказательств, приходит к выводу, что вина ООО «Яндекс» в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, установлена.

Место совершения административного правонарушения: Российская Федерация, Алтайский край, сайт «Авито» (www.avito.ru).

Время совершения административного правонарушения: 09.04.2023г. (период распространения рекламы).

Состав административного правонарушения, совершенного ООО «Яндекс», образуют:

- объект административного правонарушения - установленный порядок распространения рекламы;

- объективная сторона - действия ООО «Яндекс», направленные на доведение рекламы с нарушением ч.1.1 ст.25 Федерального закона «О рекламе»;

- субъект правонарушения – ООО «Яндекс»,

- субъективная сторона - виновное совершение административного правонарушения, так как у ООО «Яндекс» имелась возможность соблюдения законодательства о рекламе, но им не были приняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

Таким образом, имело место событие административного правонарушения и факт его совершения ООО «Яндекс», следовательно, имелись основания для составления протокола об административном правонарушении, юридические признаки (противоправность, виновность, наказуемость) и все элементы состава административного правонарушения, предусмотренные нормой права (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона).

Непринятие ООО «Яндекс» должных мер по соблюдению требований ч.1.1 ст.25 Федерального закона «О рекламе» привело к нарушению законодательства РФ о рекламе, что образует окончанный состав административного правонарушения и влечет ответственность в соответствии со ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В силу ч.5 ст.14.3 КоАП РФ нарушение установленных законодательством о рекламе требований к рекламе лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, в том числе методов лечения, а также биологически активных добавок - влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (статья 24.5 КоАП РФ), равно как обстоятельств, находящихся вне контроля ООО «Яндекс» и препятствующих исполнению обязанностей по соблюдению законодательства о рекламе, не установлено.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, должностное лицо Алтайского краевого УФАС России учитывает характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение лица, привлекаемого к административной ответственности, обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность.

Установлены обстоятельства, смягчающие ответственность,

предусмотренные п.2 ч.1 ст.4.2 КоАП РФ, а именно добровольное устранение ООО «Яндекс» до вынесения постановления по делу об административном правонарушении допущенного нарушения.

В качестве отягчающего обстоятельства в соответствии с п.2 ч.1 ст.4.3 КоАП РФ установлено повторное совершение ООО «Яндекс» аналогичного административного правонарушения.

ООО «Яндекс» ранее привлекался к административной ответственности за совершение однородных правонарушений по ч.5 ст.14.3 КоАП РФ постановлением Мордовского УФАС России от 24.05.2023г. по делу №013/04/14.3-168/2023 (штраф 200 тысяч рублей, постановление вступило в законную силу 10.06.2023г.); постановлением Алтайского краевого УФАС России от 14.06.2023г. по делу №022/04/14.3-599/2023 (штраф 200 тысяч рублей, постановление вступило в законную силу 01.07.2023г.).

Учитывая характер совершенного административного правонарушения, обстоятельства, отягчающие административную ответственность, руководствуясь 4.1, 4.2, 4.3, 23.48, 29.9, 29.10, а также частью 5 статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

признать общество с ограниченной ответственностью «Яндекс» (ИНН 7736207543) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 300 000 (триста тысяч) рублей.

<...>