

Исх. №ВЧ-08/8772 от 23.08.2023 г.

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан <...> – (должностное лицо), рассмотрев протокол и материалы дела №016/04/14.3-950/2023 об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица – ООО «Алекс Фитнес» (ИНН 7804468360) по факту нарушения требований пункта 4 части 3, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в отсутствие ООО «Алекс Фитнес» или его представителя по доверенности, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения настоящего административного дела,

УСТАНОВИЛ:

В ходе мониторинга информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан 23.03.2023г. были выявлены признаки нарушения по факту распространения в поисковой системе «Яндекс» рекламы с текстом: «Фитнес весна за 1 », содержащей признаки нарушения Закона «О рекламе».

Фотоизображение рекламы представлено ниже:

<...>

Указанная реклама размещена по ссылке:

<...>Представленное рекламное объявление «кликабельное», при переходе открывается сайт:

<...>

Фотоизображения содержания сайта представлены ниже:

<...>

20.04.2023 поступили письменные пояснения ООО «Яндекс» (вх. №4081), исходя из содержания, которых следует, что вышеуказанная реклама размещалась в рамках договора возмездного оказания услуг №195076/19 от 01.03.2019 г., заключенного между ООО «Яндекс» и ООО «Р-БРОКЕР» (ИНН 7725813824), который является рекламодателем.

25.05.2023 в адрес Управления поступили письменные пояснения ООО «Алекс Фитнес» исходя из содержания, которых следует, что размещением рекламных материалов для ООО «Алекс Фитнес» осуществляется ООО «Р-Брокер» по договору об оказании услуг № 0233-20 от 01.12.2020г. Содержание рекламно-информационных материалов определяется ООО «Алекс Фитнес» самостоятельно в рамках разработки маркетинговой политики с учетом фирменного стиля ООО «Алекс Фитнес» и конъюнктуры рынка.

Ответственным за составление и размещение рекламы, по мнению Общества, согласно приказу № 44 от 06.10.2020г. является руководитель департамента рекламы <...>, что входит в его должностные обязанности согласно должностной инструкции руководителя департамента рекламы. <...> проверяет эффективность рекламных предложений за аналогичные периоды, корректирует и утверждает рекламный макет, а затем передает в отдел дизайна на визуализацию и в дальнейшем на размещение рекламы в соответствующие подразделения.

В связи с изложенным, именно <...>., по мнению Общества, несет всю ответственность за содержание рекламных макетов и их утверждение. То есть, весь объем согласования рекламы закреплен за отдельным сотрудником ООО «Алекс Фитнес», а не в целом за Обществом. Таким образом, ООО «Алекс Фитнес» принимает все возможные меры по соблюдению действующего законодательства, а определение содержания рекламного макета направлено лишь на ознакомление с предложениями и дальнейшим ознакомлением с подробными условиями на сайте ООО «Алекс Фитнес», решении вопроса о приобретении абонемента, что не противоречит нормам действующего законодательства.

Однако Управление отмечает, что <...> разрабатывая спорную рекламу, действовал в интересах Общества.

29.05.2023 поступили письменные пояснения ООО «Р-Брокер» (вх. №5369) исходя из содержания, которых следует, что Общество является агентом интернет-рекламы, что отражено в выписке из ЕГРЮЛ. Общество предоставляет услуги по размещению рекламы на рекламных площадках посредством сервиса К-Брокер и ведению рекламных компаний на основании отдельно заключенных договоров с рекламодателями. Сервис К-Брокер является программным обеспечением по настройке, управлению контекстной и таргетированной рекламой на рекламных площадках.

Заказчиками Общества выступают лица, заинтересованные в привлечении внимания неопределенного круга лиц к своим товарам, работам, услугам, т.е. прямые рекламодатели. Получая доступ к сервису Заказчики получают возможность самостоятельно создавать, настраивать и размещать рекламные объявления в сети Интернет.

Размещение спорной рекламы в сети Интернет было осуществлено на основании договора оказания услуг № 0233-20 от 01.12.2020г., заключенного между ООО «Р-Брокер» и ООО «Алекс Фитнес» (ИНН 7804468360).

Учитывая, что рекламные кампании размещались ООО «Алекс Фитнес» через рекламное агентство ООО «Р-Брокер», Общество считает, что рекламодателем рассматриваемых реклам является ООО «Алекс Фитнес». ООО «Р-Брокер» ни рекламодателем, ни рекламопроизводителем или рекламораспространителем спорной рекламы не является.

Таким образом, Управлением принимается решение прекратить производство по делу в отношении ООО «Р-Брокер».

Согласно части 1 статьи 3 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.

Объектом рекламирования являются фитнес-услуги.

Информация со сведениями: «Фитнес весна за 1 » в силу статьи 3 Закона о рекламе является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к услугам, которые оказывает рекламодатель.

Согласно части 7 статьи 5 Закона о рекламе не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Согласно п. 28 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые законом к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг.

Недостоверной признается реклама, в соответствии с пунктом 4 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

При этом, как следует из фактических обстоятельств, рекламное объявление, размещенное в сети Интернет, представляет собой текстовое сообщение небольшого размера, с помощью которого пользователь может перейти на сайт лица, разместившего объявление. Само объявление не может рассматриваться отдельно от сайта, на который он ведет, и не является сам по себе основанием для принятия лицом, его увидевшим, решения воспользоваться услугой либо приобрести товар. Фактически объявление, неразрывно связанное с сайтом, является частью того сайта, который открывается после «клика» на объявление, и не может рассматриваться в отрыве от самого сайта.

Вышеперечисленные обстоятельства и пояснения свидетельствуют о том, что заявитель, не мог ознакомиться со всеми условиями услуги, распространённой в сети «Интернет» и был лишен возможности получения достоверной и исчерпывающей информации о рекламируемой услуге. Обратное ООО «Алекс Фитнес» не доказано, подтверждающих документов не представлено.

Вышеизложенное свидетельствует о том, что рекламодатель намеренно вводит в заблуждение потребителя, отражает только выгодные для рекламодателя условия, сообщаются недостоверные сведения относительно стоимости фитнеса.

Учитывая изложенное, в рассматриваемом случае усматриваются признаки

нарушения пункта 4 части 3, части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

На основании части 6 статьи 38 Закона «О рекламе» следует, что за нарушение требований, установленных частью 3, 7 статьи 5 Закона «О рекламе» несет ответственность рекламодаделец.

Пунктом 5 статьи 3 Закона «О рекламе» установлено, что рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем рассматриваемой рекламы ООО «Алекс Фитнес» (ИНН 7804468360, 188691, Ленинградская область, Всеволожский район, г. Кудрово, ул. Ленинградская (Новый Оккервиль МКР), д. 1, пом. 2-Н).

В соответствии с частью 8 статьей 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, предусмотренных вышеуказанными нормами, несет ответственность рекламопроизводитель, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Согласно пункту 6 статьи 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Рекламопроизводителем рассматриваемой рекламы является ООО «Алекс Фитнес» (ИНН 7804468360, 188691, Ленинградская область, Всеволожский район, г. Кудрово, ул. Ленинградская (Новый Оккервиль МКР), д. 1, пом. 2-Н).

Пунктом 7 статьи 3 Закона «О рекламе» установлено, что рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Алекс Фитнес» (ИНН 7804468360, 188691, Ленинградская область, Всеволожский район, г. Кудрово, ул. Ленинградская (Новый Оккервиль МКР), д. 1, пом. 2-Н).

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, - 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.

Таким образом, действия ООО «Алекс Фитнес», выразившиеся в нарушении законодательства о рекламе, образуют состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

<...>

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3, части 2 и 3 статьи 3.4, частью 2 статьи 25.1, статьей 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать юридическое лицо ООО «Алекс Фитнес» (ИНН 7804468360) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей 00 копеек.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60 (шестидесяти) дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, за исключением случая, предусмотренного частью 1.1 статьи 32.2 КоАП РФ, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Сумма административного штрафа должна быть перечислена по следующим реквизитам:

<...>

Назначение платежа – денежное взыскание (штраф) за нарушение законодательства о рекламе, налагаемое федеральным органом государственной власти по делу №016/04/14.3–950/2023.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу в Татарстанское УФАС России, ул. Московская д. 55, г. Казань, 420021, тел: (843) 238-30-41, а также направив на электронную почту to16-<...>@fas.gov.ru.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ, при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 или 1.1 статьи 32.2 КоАП РФ, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, в отношении лица, не уплатившего административный штраф, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, его учреждения, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях (за исключением судебного пристава-исполнителя), составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, в соответствии с которой неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с пунктом 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007г. №229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может

быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, либо суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

<...>