

ООО «Октан»

115230, г. Москва,
Электролитный пр-д, д.9, корп. 1

contact@octane-club.ru

ИП Эрдес Е.А.

121099, г. Москва, Новый Арбат ул.,
32, гостиница Marriott

info@moscowdreamcars.ru

ООО «Яндекс»

Льва Толстого ул., д.16,
г. Москва, 119021

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/05/5-8709/2020

«17» июня 2020 года

г. Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия Московского УФАС России, Комиссия) в составе:

председателя Комиссии: <...>,

членов Комиссии: <...>, <...>,

рассмотрев дело № 077/05/5-8709/2020, возбужденное в отношении ИП Эрдес Е.А. относительно распространения в период с 28.12.2019 по 18.02.2020 рекламы «Октан-клуб» в системе «Яндекс.Директ»:

«Аренда VIP авто в Москве и МО / moscowdreamscars.ru Ferrari Lamborghini Porsche Ford Mustang moscowdreamscars Октан-клуб!», с признаками нарушения части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), выразившегося в распространении рекламы, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его использования, отсутствие которой вводит в заблуждение потребителя рекламы,

в присутствии представителей ООО «Октан» в лице <...>, ИП Эрдес Е.А. в лице <...> и Эрдес Е.А.,

в отсутствие представителя ООО «Яндекс» (уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 077/05/5-8709/2020 возбуждено в отношении ИП Эрдес Е.А. на основании заявления ООО «Октан» по факту распространения в период с 28.12.2019 по 18.02.2020 рекламы «Октан-клуб» в системе «Яндекс.Директ»:

«Аренда VIP авто в Москве и МО / moscowdreamscars.ru Ferrari Lamborghini Porsche Ford Mustang moscowdreamscars Октан-клуб!».

В рассматриваемой рекламе усматриваются признаки нарушения части 7 статьи 5 Закона о рекламе, выразившегося в распространении рекламы, 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.

Не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения дела, оценив в совокупности и взаимосвязи представленные доказательства, применив нормы законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Московского УФАС России приходит к следующим выводам.

ИП Эрдес Е.А. является индивидуальным предпринимателем, включенным в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей 15.01.2018 за основным государственным регистрационным номером 318774600008662, ИНН 772480594550.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе рекламой является 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона 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.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Закона о рекламе товаром является продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Согласно представленным в материалы дела документам и сведениям в сети Интернет в системе Яндекс.Директ размещалась спорная реклама следующего содержания:

«Аренда VIP авто в Москве и МО / moscowdreamscars.ru Ferrari Lamborghini Porsche Ford Mustang moscowdreamscars Октан-клуб!».

Резюмируя изложенное, рассматриваемая информация распространялась неопределенному кругу лиц, исходя из способа распространения и содержания, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (аренда автомобилей в Москве и Московской области), с переходом на сайт, где можно получить данную услугу, а следовательно является рекламой в понимании пункта 1 статьи 3 Закона о рекламе.

Под неопределенным кругом лиц в целях Закона о рекламе понимаются те лица, которые не могут быть заранее персонифицированы определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации

объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

На основании изложенного, рассматриваемая информация является рекламой, что сторонами по делу не оспаривается.

В соответствии с частью 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 вводится в заблуждение потребитель рекламы.

Данная норма права запрещает вводить потребителей в заблуждение посредством искажения смысла рекламной информации ввиду отсутствия части существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования.

Таким образом, норма части 7 статьи 5 Закона о рекламе запрещает в рекламе умалчивать информацию, которая, будучи сообщенной, изменила бы созданное рекламой представление потребителей о товаре, об условиях его приобретения или использования.

Отсутствие в рекламе какой-либо части информации о товаре (услуге), приводит к искажению смысла рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемым товаром (услугой).

Заявитель является правообладателем товарных знаков «Oxane» по свидетельствам № 651072 и № 629436.

В соответствии с информацией, представленной ООО «Яндекс», при размещении рекламы «Аренда VIP авто в Москве и МО / *moscowdreamscars.ru* Ferrari Lamborghini Porsche Ford Mustang *moscowdreamscars* Октан-клуб!» в качестве ключевых слов использовались: «октан авто», «Октан клуб», «oxane club», «oxane аренда авто», «oxane прокат - авто», при этом использовалась гиперссылка, адресовавшая пользователей на сайт в сети «Интернет» *moscowdreamcars.ru*. Установлено, что администратором сайта *moscowdreamcars.ru* является Эрдес Екатерина Андреевна. При переходе по ссылке на сайт *moscowdreamcars.ru*, потребителю предлагаются услуги, оказываемые другим обществом, а именно *Moscowdreamscars* (ИП Эрдес Е.А.). При этом отсутствует какая-либо информация об услугах Октан клуб.

Между тем, как следует из письменных показаний ИП Эрдес Е.А. при создании данного объявления использовался стандартный шаблонный макет, предлагаемый ООО «Яндекс», в котором можно использовать ключевые слова при оформлении контекстной рекламы. При этом использование ключевых слов не подразумевало их размещение в самом тексте рекламы. Обозначение заявителя было автоматически добавлено в гиперссылку объявления компьютерной версии из-за автоматической подстановки ключевого запроса в рекламные объявления системой Яндекс. Созданное ответчиком рекламное объявление не содержало обозначение заявителя. Данные товарные знаки использовались лишь в ключевых словах.

Шаблон добавления ключевого запроса в рекламное объявление является инструментом Яндекс для создания однотипных объявлений. С помощью шаблона ключевая фраза добавляется в гиперссылку рекламного объявления автоматически, что говорит о том, что умысел со стороны ответчика отсутствовал.

Вместе с тем при использовании ключевых слов не использовались какие-либо другие слова, не относящиеся к деятельности Октан клуб. Также в тексте самого объявления отсутствует фирменное наименование организации, предлагающей услуги проката автомобилей, кроме ссылки на сайт *moscowdreamcars.ru*, а равно у потребителя отсутствуют какие-либо индивидуализирующие признаки рекламодателя кроме как октан клуб. Также потребитель, желающий получить услуги определенного лица, а именно октан клуб, имеет цель получения его услуг, при этом, переходя по ссылке, ему представляются услуги другого лица, что вводит его в заблуждение.

Согласно пункту 28 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской

Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», если информация изображена таким образом, что она не воспринимается или плохо воспринимается потребителем (шрифт (кегель), цветовая гамма и тому подобное), и это обстоятельство приводит к искажению ее смысла и вводит в заблуждение потребителей рекламы, то данная информация считается отсутствующей, а соответствующая реклама ненадлежащей в силу того, что она не содержит части существенной информации о рекламируемом товаре, условиях его приобретения или использования.

Часть существенной информации относительно объекта рекламирования, в частности относительно лица, оказывающего предлагаемые услуги, без указания об этом в тексте рекламы и тем самым вводит потребителя указанной рекламы в заблуждение.

Таким образом, используя в тексте рекламы слова «Октан клуб» в отсутствии фирменного наименования рекламодателя при продвижении услуг другого общества, искажается смысл информации, чем потребитель водится в заблуждение.

Таким образом, распространенная с 28.12.2019 по 18.02.2020 в системе «Яндекс.Директ» реклама «Октан-клуб» содержит признаки нарушения части 7 статьи 5 Закона о рекламе, выразившегося в распространении рекламы, в которой искажается смысл информации относительно лица, оказывающего предлагаемые услуги.

Таким образом, распространенная в период с 28.12.2019 по 18.02.2020 реклама «Октан-клуб» в системе «Яндекс.Директ»:

«Аренда VIP авто в Москве и МО / *moscowdreamscars.ru Ferrari Lamborghini Porsche Ford Mustang moscowdreamscars Октан-клуб!*» содержит признаки нарушения части 7 статьи 5 Закона о рекламе, выразившегося в распространении рекламы, в которой отсутствует часть существенной информации относительно лица, предоставляющего услуги, что вводит потребителей в заблуждение.

Ответственность за нарушение части 7 статьи 5 Закона о рекламе, в соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодателем является изготовитель или продавец товара, либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Распространение данной рекламы осуществлялось на основании договора, заключенного между ООО «Яндекс» и Эрдес Е.А. на условиях оферты на оказание услуг «Яндекс.Директ».

В соответствии с документами, представленным в материалы дела, рекламодателем спорной рекламы является ИП Эрдес Е.А., что ИП Эрдес Е.А. не оспаривается.

Таким образом, Комиссией Московского УФАС России, в действиях ИП Эрдес Е.А. при распространении рекламы «Аренда VIP авто в Москве и МО», установлено нарушение части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно пункту 47 Правил при добровольном устранении лицом (лицами) совершенного нарушения антимонопольный орган вправе не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Из материалов дела следует, что распространение спорной рекламы в системе «Яндекс.Директ» осуществлялось в период с 28.12.2019 по 18.02.2020. В настоящий момент данная реклама не размещается.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу о нецелесообразности выдачи

предписаний лицу, в чьих действиях установлено нарушение положений Закона о рекламе. При этом, в случае выявления новых фактов распространения ИП Эрдес Е.А. рекламы с нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе заявитель не лишен возможности подать в антимонопольный орган новое заявление.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Московского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать ИП Эрдес Е.А. (ОГРН 318774600008662, ИНН 772480594550.) нарушившим требования части 7 статьи 5 Закона о рекламе при распространении в период с 28.12.2019 по 18.02.2020 рекламы «Октан-клуб» в системе «Яндекс.Директ»: «Аренда VIP авто в Москве и МО / *moscowdreamscars.ru Ferrari Lamborghini Porsche Ford Mustang moscowdreamscars Октан-клуб!*», в которой отсутствует часть существенной информации о лице, предоставляющем услуги, чем потребитель вводится в заблуждение.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

Исполнитель: <...>