

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела № 012/05/5-810/2022 по признакам нарушения законодательства о рекламе

«03» сентября 2022 года
г. Йошкар-Ола

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, заместитель руководителя-начальник отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов <...>, рассмотрев материалы по факту размещения рекламы «-86%. 620 P. Портативные колонки Xiaomi Mi Smart Speaker...» в сервисе «Яндекс.Директ»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее — Марийское УФАС России) поступило заявление от 05.09.2022 вх. № 354-Е о нарушении Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Исходя из текста обращения следует, что <...> обнаружена реклама «-86%. 620 P. Портативные колонки Xiaomi Mi Smart Speaker...» в сервисе «Яндекс.Директ» следующего содержания:

Указанное рекламное объявление "кликабельно", при переходе на сайт рекламной информации указана цена Умной колонки Xiaomi Mi Smart Speaker L09GQBH4221RU (White) в размере 3690 руб.:

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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона 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.

В силу пункта 2 статьи 3 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.

Из содержания текста рекламной информации следует, что объектами рекламирования является Портативная колонка Xiaomi Mi Smart Speaker L09GQBH4221RU.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее 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 (Письмо ФАС России от 05.04.2007 №АЦ/4624 «О понятии «неопределенный круг лиц»).

Таким образом, информация, размещенная в сервисе «Яндекс.Директ» характеризуется совокупностью признаков, установленных пунктом 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе и является рекламой.

В силу части 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Недостоверной признается реклама, в соответствии с пунктом 4 части 3 статьи 5 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 силу пункта 3 статьи 3 Закона о рекламе, товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Согласно пункту 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 о рекламе к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг.

Пленум ВАС РФ в пункте 29 Постановления от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал, что информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

Поскольку фактически товар по цене указанной в рекламе к продаже не прилагался, информация о цене товара в рекламе является недостоверной.

На основании вышеизложенного, Марийским УФАС России усматриваются признаки нарушения пункта 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Марийским УФАС России установлено, что между ООО «Маркетплейс» и ООО «С – Маркетинг» был заключен договор об оказании услуг № 24-02/2021 по размещению рассматриваемой рекламной информации в соответствии с заключаемыми дополнительными соглашениями к договору. Согласно дополнительному соглашению № 2 к договору от 01.03.2021 в рамках оказания услуг по данному дополнительному соглашению, ООО «С – Маркетинг» вправе предоставлять ООО «Маркетплейс» доступ к рекламным аккаунтам «Яндекс.Директ», «Google Ads», «target.my.com», «facebook.com», «vk.com».

Согласно приложению № 19 к дополнительному соглашению № 2 от 01.03.2021 к договору № 24/02/2021 от 24.02.2021 г. ООО «С – Маркетинг» создает рекламные кабинеты в Яндекс.Директ, MyTarget, Вконтакте по запросу ООО «Маркетплейс» и предоставляет доступ к личным кабинетам с возможностью самостоятельного ведения рекламной кампании ООО «Маркетплейс без участия ООО «С- Маркетинг».

В соответствии с информацией, представленной ООО «Маркетплейс» 02.09.2022 года продавец ООО «МОБАЙЛ РИТЕЙЛ» передал данные о цене 620 рублей за Товар Умная колонка Xiaomi Mi Smart Speaker L09GQBH4221RU (White) арт. 600004752231 (код товара Продавца X35517) в товарном предложении.

02.09.2022 года ООО «Маркетплейс» передал данные в Яндекс о цене
Товара 620 рублей.

02.09.2022 года ООО «Яндекс» скачал со своего сервера «фид» с ценой товара 620 рублей, распространил рекламную информацию товара с ценой 620 рублей.

В соответствии с пояснениями, представленными ООО «Яндекс», реклама размещена в рамках договора возмездного оказания услуг № 32293/15 от 01.03.2015, заключенного между ООО «Яндекс» и ООО «РА «Биплан Медиа».

В соответствии с частями 6 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований пункта 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе несет

рекламодатель.

При этом рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в **частях 6 и 7** статьи 38 Закона о рекламе, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине (часть 8 статьи 38 Закона о рекламе).

В соответствии с пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На основании изложенного, в действиях ООО «Маркетплейс», ООО «Мобайл Ритейл» усматриваются признаки нарушения пункта 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922 «Об утверждении Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе»,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № 012/05/5-810/2022 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
2. Назначить дело № 012/05/5-810/2022 к рассмотрению на **22 ноября 2022 года в 10 часов 00 минут** в помещении Марийского УФАС России, по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Волкова, д. 164.
3. Признать лицами, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:
 - ООО «Маркетплейс» (105082, г. Москва, Спартаковская площадь, д. 16/15, стр.6);
 - ООО «Мобайл Ритейл» (142108, Московская область, г.о. Подольск, п.

Железнодорожный, ул. Большая Серпуховская, д. 199д, офис 32, этаж 2).

4. Признать заинтересованными лицами:

- ООО «С-Маркетинг» (117312, Россия, г. Москва, вн.тер.г. муниципальный округ

Академический, ул Вавилова, д. 19, этаж 3, помещ. В.03.016);

- ООО «РА «Биплан Медиа» (127051, г. Москва, б-р Цветной, д. 25, стр. 3, этаж 6); ООО «Яндекс» (119021, г. Москва, ул. Льва Толстого, д.16).

5. ООО «С - Маркетинг» в срок до 18.11.2022 представить в Марийское УФАС России следующие сведения и документы:

1) договор, заключенный с ООО «Яндекс» либо с иными лицами, на основании которого осуществлялось размещение рассматриваемой рекламы в системе «Яндекс.Директ».

6. ООО «Маркетплейс» в срок до 18.11.2022 представить в Марийское УФАС России следующие сведения и документы:

1. подтверждение передачи ООО «Маркетплейс» от ООО «Мобайл Ритейл» информации о цене товара в размере 620 рублей (с приложением документальных доказательств, скриншотов);
2. каким образом и кем осуществляется выбор товара для размещения в сервисе «Яндекс.Директ»;
3. кем непосредственно осуществлялся набор текста рекламного объявления для передачи для размещения в «Яндекс.Директ»;
4. оплачивались ли ООО «Мобайл Ритейл» какие-либо услуги по размещению рекламы на сервисе «Яндекс.Директ»;
5. имеются ли какие-либо договорные отношения между Вами и ООО «Мобайл Ритейл» по вопросу распространения рекламы?

7. ООО «Мобайл Ритейл» в срок до 18.11.2022 представить в Марийское УФАС России следующие сведения и документы:

1. представить документальные доказательства блокировки размещения товарных предложений ООО «Мобайл Ритейл»;
2. оплачивались ли ООО «Мобайл Ритейл» какие-либо услуги по размещению рекламы на сервисе «Яндекс.Директ»?
3. имеются ли какие-либо договорные отношения между Вами и ООО «Маркетплейс» по вопросу распространения рекламы?
4. копию договора со всеми приложениями, заключенного между Вами и ООО

«Маркетплейс», об оказании услуг по размещению рассматриваемой рекламной информации;

5. сведения о цене товара (Умная колонка Xiaomi Mi Smart Speaker L09G QBH4221RU) в период сентябрь 2022 года (на каждую дату изменения цены, наличия товара).
6. указать когда, в каком виде и по какой цене Вами была передана информация о рассматриваемом товаре для дальнейшего размещения в сервисе «Яндекс. Директ» (переписку, электронные файлы, скриншоты);
7. пояснения по факту несоответствия цены товара в рекламе и цены

товара, предлагаемого к продаже на площадке СберМегаМаркет (на 04.09.2022);

8. указать являетесь ли Вы в настоящий момент продавцом рассматриваемого товара?
8. Явка лиц, участвующих в деле (либо представителей с надлежащим образом оформленной доверенностью), является правом, а не обязанностью.
9. Предложить лицам представить иные сведения и материалы, имеющие значение при рассмотрении данного дела.

Также сообщаем, что Вы вправе принять участие в рассмотрении дела посредством удаленного доступа через программу «True Conf» по ссылке <https://fas1.tconf.rt.ru/c/6331472391>.

Подключение к конференции возможно в том числе со смартфона или планшета под управлением операционной системы Android или iOS.

Заместитель руководителя управления - начальник
отдела