

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 101-14.3 ч.1/18

об административном правонарушении

23 августа 2018 года г. Челябинск

Я вр.и.о. руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области, <...>, рассмотрев материалы административного дела № 101-14.3 ч.1/18, возбужденного в отношении <...> Общества с ограниченной ответственностью «Лабпроверка» <...> (далее – <...>) по факту размещения в системе Яндекс.Директ с 20.06.2017 по 15.01.2018 рекламы с текстом «ООО «ВОСТОК ПОСТ» центр валидации labproverka.ru. Реклама. Проверка боксов и НЕРА – фильтров...», в которой присутствуют не соответствующие действительности сведения о продавце рекламируемых услуг – ООО «ВОСТОК ПОСТ», что является нарушением пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в присутствии:

<...> ООО «Лабпроверка» <...>,

главного специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России <...>,

исследовав материалы дела, разъяснив лицу, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, права, а именно: знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы и иные процессуальные права и обязанности, предусмотренные Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со статьей 51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом,

УСТАНОВИЛА:

- Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Челябинское УФАС России) поступило заявление общества с ограниченной ответственностью «ВОСТОК ПОСТ» (далее – Заявитель, ООО «ВОСТОК ПОСТ») о размещении в системе «Яндекс.Директ» рекламы ООО «Лабпроверка» с использованием фирменного наименования Заявителя. По мнению Заявителя, реклама создает впечатление, что предлагаются услуги ООО «ОСТОК ПОСТ», что вводит в заблуждение потребителей о фактическом исполнителе услуг. ООО «ОСТОК ПОСТ» считает, что рекламное объявление, в том виде, в котором оно показывалось по запросам во всех регионах Российской Федерации, кроме Челябинской области выполнено умышленно ООО «Лабпроверка» для получения прибыли за счет более популярного наименования Заявителя.
- письме вх. № 1422 ООО «Яндекс» по запросу Челябинского УФАС России указало, что в сервисе «Яндекс.Директ» в период с 20.06.2017 по 15.01.2018 размещалось рекламное объявление с текстом ООО «ВОСТОК ПОСТ» центр валидации. Проверка боксов и НЕРА-фильтров (СП 1.3.2322-08 и СП 1.3.2322-18) labproverka.ru. Реклама размещена в рамках договора, заключенного между ООО «Яндекс» и ООО «Лабпроверка» (г. Челябинск).
- с ограниченной ответственностью «Лабпроверка» (далее - ООО «Лабпроверка», Ответчик) в письменных пояснениях вх. № 1137 от 29.01.2018 указало, что общество проводит рекламную кампанию в системе «Яндекс.Директ» с мая 2017 года. За создание и размещение рекламы отвечал гр. <...> в рамках договора № 01-02/2017 от 27.02.2017 между ним и ООО «Лабпроверка». Ответственное лицо допустило при заполнении полей и настройки рекламной компании ошибку, а именно в видимую часть объявления добавлены ключевые слова, которые должны были быть не более чем поисковыми запросами и не попадать в видимую часть объявления. Наименование ООО «ВОСТОК ПОСТ» по ошибке включено в видимую часть объявления. ООО «Лабпроверка» работает с большинством медицинских учреждений и производителями, имеющими бакалатории и в дополнительной рекламе по Челябинской области не нуждается, сайт общества выводится в первых сроках рейтинга без дополнительной рекламы рекламная кампания настраивалась на регион показа по всей России, кроме Челябинской области, в связи с чем ошибка не была вовремя обнаружена. В настоящее время в рекламу внесены исправления.

Гр. <...> в письменных пояснениях вх. № 5491 от 23.04.2018 указал, что при выполнении договора с ООО «Лабпроверка» от 01-02/2017 от 27.02.2017 при заполнении полей и настройки системы ЯндексДирект произвел ошибочно действия, в результате которых часть ключевых слов попали в видимую часть объявления. После выявления данной ошибки были внесены изменения в настройки системы и прекращение ненадлежащей рекламы прекращено.

Челябинское УФАС России приходит к следующим выводам.

В системе Яндекс.Директ с 20.06.2017 по 15.01.2018 размещено рекламное объявление с текстом «ООО «ВОСТОК ПОСТ» центр валидации labproverka.ru. Реклама. Проверка боксов и НЕРА – фильтров...», что подтверждается нотариальным протоколом обеспечения доказательств от 15.12.2017, письмом ООО «Яндекс» вх. № 1422, договором № 01-02/2017 от 27.02.2017 между ООО «Лабпроверка» и гр. Дума А.А.

Так, согласно нотариальному протоколу обеспечения доказательств от 15.11.2017 (далее – протокол) в поисковой системе Яндекс при введении запроса «восток пост» с изменением в настройках Яндекс местоположения пользователя, в частности г. Москва, г. Санкт-Петербург, г. Владивосток и др. выдан результат поиска «ООО «ВОСТОК ПОСТ» центр валидации labproverka.ru. Реклама. Проверка боксов и НЕРА – фильтров...». Из протокола усматривается, что рекламное объявление с данным текстом показывается при поисковом запросе во всех регионах Российской Федерации, кроме Челябинской области.

В соответствии с приложением № 3 к договору № 01-02/2017 от 27.02.2017 на размещение контекстной рекламы между ООО «Лабпроверка» и гр. Дума А.А. регион показа: вся Россия, кроме Челябинской области. В силу приложения № 1 к договору запросы для контекстной рекламы в системы Яндекс.Директ: защитная эффективность; боксы микробиологической безопасности; проверка фильтров.

- данным Интернет-сайта <https://yandex.ru/support/direct/> Яндекс.Директ — это система размещения поисковой и тематической контекстной рекламы. Она показывает объявления людям, которые уже ищут похожие товары или услуги на Яндексе и тысячах других сайтов. Объявления в Директе показываются по запросам, полностью содержащим ключевую фразу. Ключевые фразы — это слова или словосочетания, которые определяют, кому будет показано объявление. Ретаргетинг и подбор аудитории — это способ показывать объявления только интересующим пользователям. Геотаргетинг — это технология, позволяющая управлять географией показов рекламы. Объявления Директа будут показаны только той аудитории, которая сможет воспользоваться рекламным предложением, так как находится в выбранном регионе показа или интересуется им.

Из материалов дела усматривается, что при запросе в поисковой системе Яндекс сведений «восток пост» пользователям показывается рекламное объявление (Яндекс.Директ) Ответчика, содержащее информацию: «ООО «ВОСТОК ПОСТ» центр валидации labproverka.ru. Реклама. Проверка боксов и НЕРА – фильтров...», в котором присутствует фирменное наименование Заявителя - ООО «ВОСТОК ПОСТ» и ссылка на Интернет-сайт Ответчика - labproverka.ru.

По данным сервиса www.wordstat.yandex.ru статистика по словам «восток пост» - 319 показов в месяц, по слову «лабпроверка» – 72 показа, что усматривается из скрин-шотов, представленных Заявителем.

В силу пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

В распространяемой рекламе со ссылкой на Интернет-сайт labproverka.ru ООО «Лабпроверка» упоминается об ООО «ВОСТОК ПОСТ» тогда как фактически услуги по проверке боксов и НЕРА – фильтров оказывает другое лицо, администратор домена labproverka.ru ООО «Лабпроверка», в связи с чем реклама нарушает пункт 20 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно статье 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель.

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

Рекламодателем рекламы является ООО «Лабпроверка», как лицо осуществляющее предпринимательскую деятельность с использованием Интернет-сайта labproverka.ru в интересах которого размещена реклама.

В силу пункта 6.2 договора от 01-02/2017 от 27.02.2017 между ООО «Лабпроверка» и гр. <...> Заказчик самостоятельно несет полную ответственность за несоответствие информации, переданной Исполнителю. Акт выполненных работ от 29.12.2017 между ООО «Лабпроверка» и гр. <...> подписан без каких-либо замечаний.

Распространение ненадлежащей рекламы также установлено решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 25 апреля 2018 года по делу № 28-08/2018.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) предусмотрено, что нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятьсот рублей; должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста до пятисот тысяч рублей.

Статья 1.5. КоАП РФ устанавливает, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В силу части 3 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

В соответствии с примечанием к статье 2.4. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях руководители организаций, совершившие административное правонарушение в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций несут административную ответственность как должностные лица.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ директором ООО «Лабпроверка» является Лосев С.В.

Вина <...> ООО «Лабпроверка» <...> выразилась в ненадлежащем исполнении требований рекламного законодательства при распространении в системе Яндекс.Директ с 20.06.2017 по 15.01.2018 рекламного объявления с текстом «ООО «ВОСТОК ПОСТ» центр валидации labproverka.ru. Реклама. Проверка боксов и НЕРА – фильтров...» с нарушением требования пункта 20

части 3 статьи 5 Федерального закона РФ «О рекламе».

Срок давности привлечения <...> ООО «Лабпроверка» <...> к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет один год со дня совершения административного правонарушения (часть 1 статьи 4.5 КоАП РФ).

Согласно нотариальному протоколу обеспечения доказательств от 15.11.2017 нарушение рекламного законодательства зафиксировано 15 ноября 2017 года.

Таким образом, срок давности привлечения <...> ООО «Лабпроверка» <...> к административной ответственности за данное нарушение истекает 15 ноября 2018 года, в связи с чем привлечение <...> ООО «Лабпроверка» <...> к административной ответственности осуществляется в пределах срока давности.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих <...> ООО «Лабпроверка» <...> надлежащему соблюдению требований пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» не выявлено.

У <...> ООО «Лабпроверка» <...> отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно – для соблюдения требований пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе». Однако <...> ООО «Лабпроверка» <...> не принял необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

При таких обстоятельствах <...> ООО «Лабпроверка» <...> признается виновным в совершении административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, исключающих вину <...> ООО «Лабпроверка» <...> в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

Федеральным законом от 03.07.2016 N 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнена статьей 4.1.1, устанавливающей, что являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии со статьей 2 указанного закона данные изменения вступают в силу со дня официального опубликования (опубликовано на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> - 04.07.2016).

На основании статьи 3 Федерального закона от 24.07.2007 N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" (далее - ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации") субъекты малого и среднего предпринимательства - это хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными настоящим Федеральным законом, к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям.

Согласно реестру субъектов малого и среднего предпринимательства на сайте Федеральной налоговой службы <https://rmsp.nalog.ru/> ООО «Лабпроверка» является микропредприятием, что подтверждается выпиской из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства от 23.07.2018 № ЮЭ9965-18-3936002.

В силу части 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

Не установлено, что директор ООО «Лабпроверка» Лосев С.В. совершил правонарушение на территории Челябинской области повторно, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом того, что ООО «Лабпроверка» является субъектом малого бизнеса, а также при наличии обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса административное наказание <...> ООО «Лабпроверка» <...> в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях подлежит замене на предупреждение.

С учетом положений ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, закрепившей цели административного наказания, предупреждения является официальным предостережением юридического лица от возможности совершения им противоправного действия.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное

правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание

Руководствуясь статьями 4.1.1., 4.1, 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3, Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать виновным <...> ООО «Лабпроверка» <...> (_____

_____) в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии со статьей 4.1.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях объявить <...> ООО «Лабпроверка» <...> официальное порицание в форме предупреждения за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

- 3 статьи 30.1. и частью 1 статьи 30.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Постановление объявлено 23 августа 2018 года в присутствии <...> ООО «Лабпроверка» <...>