

Решение 1117

ООО "Яндекс"
119021, г. Москва, ул. Льва
Толстого, д. 16

<...>

<...>

<...>

РЕШЕНИЕ

17 января 2024 года г. Липецк

Резолютивная часть решения объявлена 10 января 2024 года.

Решение в полном объеме изготовлено 17 января 2024 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель комиссии:

<...> заместитель руководителя управления - начальник отдела защиты конкуренции,

Члены комиссии:

<...> главный специалист-эксперт отдела защиты конкуренции,

<...> ведущий специалист-эксперт отдела защиты конкуренции,

рассмотрев дело № 048/05/7-1117/2023, возбужденное в отношении физического лица <...> по признакам нарушения части 7 статьи 5, пункта 7 статьи

7000 «Яндекс» (ИНН: 7736207543; ОГРН: 1027700229193; адрес: 119021, г. Москва, ул. Льва Толстого, д. 16) по признакам нарушения пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выразившегося в рекламе медицинских услуг в поисковой системе Яндекс без лицензии на их осуществление,

в отсутствие лиц, участвующих в деле, надлежащим образом уведомленных о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области поступило (вх. 8671-ИП/23 от 16.10.2023) обращение гражданина <...> по вопросу распространения в поисковой системе Яндекс контекстной рекламы медицинских услуг (вывод из запоя, услуги нарколога) без соответствующей лицензии следующего содержания: «Наркология на дом — Помощь круглосуточно, анонимно, Прокапаем, быстро приведем в норму, вернем работоспособность. Выезд от 1500 р. rcbaltrassvet.ru»; «Вызов наркологии на дом Липецк. Приедем за 20 минут. rcbaltrassvet.ru. Выезд от 1500 р. Капельницы. Помощь при делирии. Снятие похмелья и тяги к алкоголю».

При переходе по гиперссылке «Наркология на дом — Помощь круглосуточно...» осуществляется переход на страницу rcbaltrassvet.ru с указанием информации о наркологической клинике в городе Калининград и указанием адреса: Россия, Калининград, тер. СНТ 40 Лет Победы, ул. Октябрьская, д. 5.

Информация о лице, оказывающем медицинские услуги, о лицензии на оказание медицинских услуг и сама лицензия на сайте отсутствуют.

Для полного и всестороннего рассмотрения обращения Липецким УФАС России были сделаны запросы информации и документов, для последующего установления признаков нарушения Закона о рекламе.

В ответ на запрос Липецкого УФАС России ООО «Яндекс» представило следующую информацию. По имеющейся у Яндекса информации, в сервисе «Яндекс.Директ» в период с 29.06.2023 по 01.11.2023 размещалось рекламное объявление с текстом: «Наркология на дом- помощь круглосуточно, анонимно. Прокапаем, быстро приведем в норму, вернем работоспособность. Выезд от 1500р.».

Данная Реклама размещалась в рамках договора возмездного оказания услуг № 32246/15 от 01.03.2015 г., заключённого между Яндексом и ООО «КЛИК.РУ» (ИНН: 7743771327, Юридический адрес: г. Москва, ул. Свободы, д. 50, телефон +74956496052, электронная почта click@click.ru; alshtarev@promopult.ru; dmitry@click.ru; akozlova@finotdel.org; nharitonova@finotdel.org). Счета, выставленные Яндексом были оплачены Рекламодателем.

Письмом от 06.12.2023 (вх. № 10683-ЭП/23) ООО «КЛИК.РУ» пояснило следующее.

Общество оказывает услуги, связанные с размещением рекламно-информационных материалов, в соответствии с условиями Договора-оферты о размещении рекламно-информационных материалов в сети Интернет при помощи Сервиса Click.ru, доступного по адресу https://click.ru/rules.html?or=b2b_oferta (далее - «Договор»), который принимает каждый клиент при регистрации на сайте и пополнении лицевого счета в личном кабинете (аккаунте) Сервиса Click.ru (далее - «Сервис»).

В соответствии с п. 1.7. Договора «Акцептом настоящего Договора является оплата услуг Исполнителя в порядке, установленном настоящим Договором. Такие действия признаются Сторонами, как выражение Заказчиком согласия о полном и безоговорочном принятии условий настоящего Договора. (В соответствии с п. 1 ст. 438 часть 1 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Сервис Click.ru - это интернет сервис, позволяющий вести рекламные кампании в сервисах контекстной и таргетированной рекламы, используя единый интерфейс и единую точку оплаты. Заказы на размещение рекламно-информационных материалов поступают от рекламодателей в электронной форме через их персональные аккаунты в Сервисе. Сервис максимально упрощает настройку и ведение рекламных кампаний за счет автоматизации многих функций - подбор семантического ядра запросов, автоматическая генерация объявлений, групповое редактирование объявлений и другие. Рекламодатели самостоятельно могут пользоваться интерфейсом, настраивая рекламные объявления и отслеживая статистику.

При регистрации в Сервисе клиент получает возможность создавать рекламные кампании на различных рекламных площадках включая: Яндекс, MyTarget, VK. Размер рекламного бюджета, формат, вид и содержание рекламных материалов, список ключевых запросов, размер ставки, выбор рекламной площадки и иные условия размещения (параметры размещения), необходимые для оказания услуг, устанавливаются клиентами самостоятельно в интерфейсе Сервиса Click.ru (согласно пунктам 1.2 и 1.3 Договора).

Клиенты самостоятельно пополняют лицевой счет в личном кабинете (аккаунте) Сервиса Click.ru для оплаты рекламных кампаний по размещению рекламных материалов. Для физических лиц предусмотрены различные способы оплаты, доступные в интерфейсе Сервиса Click.ru, а юридические лица имеют возможность выставлять себе счета на оплату в личном кабинете Сервиса Click.ru.

ООО «Клик.ру» не проводит идентификацию физических лиц при открытии личных кабинетов в системе и пополнении ими балансов в силу того, что собирает только те персональные данные и информацию, которая необходима для оказания услуг на законных основаниях. Таким образом, пополнение баланса одного рекламного кабинета может быть осуществлено разными лицами.

На основании всего вышеизложенного и согласно п. 13 ст. 3 Закона о рекламе, Сервис Click.ru является рекламной системой - информационной системой и (или) программой для электронных вычислительных машин, которые

предназначены и используются для организации распространения в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" рекламы посредством принадлежащих третьим лицам информационных ресурсов (сайтов в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", страниц сайта в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", информационных систем и (или) программ для электронных вычислительных машин).

Спорное рекламное объявление размещено с использованием Сервиса Click.ru ID аккаунта 1669168, зарегистрированного 21 февраля 2023 года на имя Федичев Андрей. Между Обществом и клиентом заключен Договор-оферты о размещении рекламно- информационных материалов в сети Интернет при помощи Сервиса Click.ru. После пополнения аккаунта денежные средства были переведены на рекламную площадку Яндекс.Директ в аккаунт baltrc-426167-17dl. Дата создания аккаунта 21.02.2023 г. Рекламные кампании распространялись на территории Калининграда и Липецка.

Калининград: Рекламная кампания 88837892 - создана 02.06.23, остановлена 19.06.2023. Рекламная кампания 83547742 - создана 21.02.23, остановлена 24.03.2023. Обе кампании на сегодняшний день в архиве.

Липецк: Рекламная кампания 94449795 - создана 14.08.2023. Рекламная кампания 99342573 - создана 24.10.2023. Обе кампании на день ответа работают.

В соответствии с п. 4.2. Договора Заказчик гарантирует Исполнителю, что размещаемые рекламные материалы по своему содержанию и оформлению соответствуют требованиям действующего законодательства Российской Федерации, в том числе о рекламе, авторском праве, правах на результаты интеллектуальной деятельности, а распространение рекламы на рекламных площадках не нарушает прав и законных интересов третьих лиц, а также не являются предвыборной агитацией.

Руководствуясь п. 4.3. Договора Заказчик несет ответственность за соблюдение всех требований законодательства, в том числе законодательства о рекламе, о защите авторских и смежных прав, об охране товарных знаков и знаков обслуживания, но, не ограничиваясь перечисленным, включая полную ответственность за содержание и форму размещаемой им информации, иные действия, осуществляемые им в качестве рекламодателя и/или рекламопроизводителя.

Рекламные кампании, в рамках которых было опубликовано рекламное объявление, оплачивались <...>, контактный телефон <...>.

В ответ на запрос Липецкого УФАС России о представлении договора на оказание услуги связи с абонентом, которому принадлежит номер <...>, ПАО «МТС» представило договор об оказании услуг связи от 19.11.2014 года, заключенный с <...>, зарегистрированным по адресу: <...>.

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13.06.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон 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 и поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с п. 2 ст. 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.

Пункт 3 статьи 3 Закона о рекламе гласит, что товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рассматриваемая информация, распространенная в поисковой системе Яндекс, соответствует понятию, изложенному в ст. 3 Закона о рекламе и является рекламой.

В соответствии с ч. 1 ст. 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

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 вводятся в заблуждение потребители рекламы.

На основании Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации», медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

Систематизированный перечень кодов и наименований медицинских услуг в здравоохранении утвержден приказом Минздрава России от 13.10.2017 № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг».

В соответствии с указанной номенклатурой медицинских услуг к таким услугам относится: 036 - психиатрия-наркология; А01.29.005 - Сбор жалоб и анамнеза (объективный и субъективный) в психиатрии-наркологии; В01.036.001 Прием (осмотр, консультация) врача-психиатра-нарколога первичный.

Таким образом, объектом рекламирования в данном случае являются медицинские услуги.

В соответствии с пунктом 7 статьи 7 Закона о рекламе не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Лицензирование государством отдельных видов деятельности направлено на защиту прав граждан, их законных интересов, нравственности и здоровья, а также на установление правовых основ единого рынка. Лицензия гарантирует потребителю обязательное соблюдение хозяйствующим субъектом лицензионных требований и условий, предъявляемых законом к данному виду деятельности. Несоблюдение таких требований и условий несет в себе угрозу законным правам и интересам граждан.

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 29 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», 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.

Виды деятельности, для осуществления которых необходимо получение специального разрешения (лицензии), установлены Федеральным законом от 08.08.2001 № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности».

В соответствии с пунктом 46 части 1 статьи 12 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности» лицензированию подлежит, в том числе медицинская деятельность (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра "Сколково").

С учетом изложенного, реклама медицинской деятельности, оказываемой лицом, не имеющим лицензии на осуществление такой деятельности, Федеральным законом «О рекламе» не допускается.

Согласно действующему законодательству организации имеют право оказывать медицинскую помощь при условии непосредственного обращения пациентов (в том числе из других регионов) по адресам мест осуществления медицинской деятельности, указанным в лицензиях этих организаций.

Так, в соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона от 04.05.2011 N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности", при изменении мест осуществления лицензируемого вида деятельности соответствующие изменения должны быть внесены в лицензию. До внесения изменений в реестр лицензий на основании заявления лицензиата о внесении изменений в реестр лицензий в случаях, предусмотренных **частью 1** настоящей статьи, лицензиат не вправе осуществлять лицензируемый вид деятельности по месту, не указанному в реестре лицензий (часть 2 статьи 18 99-ФЗ).

Согласно ответу на запрос ООО «Яндекс», при размещении рассматриваемой рекламы была представлена выписка из реестра лицензий в отношении лицензии Л041-01157-39/00336640 от 09.12.2019, выданной ООО «Сибмедика» (ИНН: 2465182822, ОГРН: 1182468037916, 660111, Россия, Красноярский край, х. Красноярский, ул. Ферганская, д. 6, кв. 13 для осуществления медицинской

деятельности по адресу: 236010, Калининградская обл., г. Калининград, Тенистая аллея, д. 40. Однако установить, принадлежит ли указанная лицензия лицу, чьи медицинские услуги рекламируются в рекламе rcbaltrassvet.ru, невозможно, поскольку на сайте rcbaltrassvet.ru отсутствует наименование юридического лица, оказывающего медицинские услуги, указание реквизитов лицензии и сама лицензия, а адрес оказания услуг на сайте rcbaltrassvet.ru отличается от указанного лицензии Л041-01157-39/00336640 от 09.12.2019.

Кроме того, поскольку рекламодателем в адрес ООО «Яндекс» не представлена лицензия на оказание медицинских услуг на территории Липецкой области, и соответствующая лицензия отсутствует на сайте rcbaltrassvet.ru, данные факты указывают на отсутствие у лица, чьи медицинские услуги рекламируются в рекламе rcbaltrassvet.ru, лицензии на осуществление медицинской деятельности на территории Липецкой области, в то время как в тексте рекламы однозначно и недвусмысленно указано на оказание медицинских услуг в г. Липецк.

Таким образом, рассматриваемая реклама противоречит п. 7 ст. 7 Закона о рекламе, поскольку распространена в отсутствие соответствующей лицензии на осуществление медицинской деятельности на территории Липецкой области, и противоречит ч. 7 ст. 5 Закона о рекламе, поскольку вводит потребителей в заблуждение относительно места оказания рекламируемых услуг.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных требованиями, установленных частью 7 статьи 5, статьей 7 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

Пункт 5 статьи 3 Закона о рекламе гласит, что рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Таким образом, на основании имеющейся информации, рекламодателем рассматриваемой рекламы является <...>.

Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных требованиями, установленных статьей 7 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

Таким образом, обязанность проверить наличие соответствующей лицензии, иного разрешения при размещении рекламы услуг, осуществление которых требует такого разрешения, лежит на распространителе.

Пункт 7 статьи 3 Закона о рекламе гласит, что рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно имеющейся информации, рекламодателем указанной рекламы является ООО «Яндекс» (ИНН: 7736207543; ОГРН: 1027700229193; адрес: 119021, г. Москва, ул. Льва Толстого, д. 16).

Определением от 15.12.2023 № ДШ/8976/23 рассмотрение дела № 048/05/7-1117/2023 назначено на 10.01.2023 на 14 часов 50 минут.

<...> надлежащим образом уведомлен о дате, времени и месте рассмотрения дела. От <...> поступили пояснения (вх. 7-ЭП/24 от 09.01.2024), в которых он подтверждает, что является рекламодателем рассматриваемой рекламы, признает факт нарушения рекламного законодательства и сообщает о добровольном прекращении распространения рекламы.

ООО «Яндекс» надлежащим образом уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения дела. От ООО «Яндекс» поступило (вх. 89-ЭП/24 от 10.01.2024) ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя Общества.

Заявитель надлежащим образом уведомлен о дате, времени и месте рассмотрения дела, на рассмотрение не явился, ходатайств, пояснений по делу не поступало.

Руководствуясь п. 31 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия рассмотрела дело № 048/05/7-1117/2023 в отсутствие лиц, участвующих в деле.

На основании изложенного, реклама медицинских услуг следующего содержания: «Наркология на дом — Помощь круглосуточно, анонимно, Прокапаем, быстро приведем в норму, вернем работоспособность. Выезд от 1500 р. rcbaltrassvet.ru»; «Вызов наркологии на дом Липецк. Приедем за 20 минут. rcbaltrassvet.ru. Выезд от 1500 р. Капельницы. Помощь при делирии. Снятие похмелья и тяги к алкоголю», распространенная в поисковой системе Яндекс без соответствующей лицензии на оказание медицинских услуг, не соответствует требованиям части 7 статьи 5, пункту 7 статьи 7 Закона о рекламе и, в силу пункта 4 статьи 3 названного Закона, является ненадлежащей рекламой.

Учитывая, что рассматриваемая реклама на момент вынесения решения не распространяется, Комиссией принято решение не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Проанализировав имеющиеся в деле доказательства, в результате совещания, руководствуясь статьей 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу медицинских услуг rcbaltrassvet.ru, распространенную в поисковой системе Яндекс без соответствующей лицензии на оказание медицинских услуг, рекламодателем которой является физическое лицо <...> ,

рекламораспространителем которой является ООО «Яндекс» (ИНН: 7736207543; ОГРН: 1027700229193; адрес: 119021, г. Москва, ул. Льва Толстого, д. 16), ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 7 ст. 5, п. 7 ст. 7 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Не выдавать предписание об устранении нарушения Закона о рекламе.

3. Передать материалы дела для решения вопроса о возбуждения дела об административном правонарушении в отношении лиц, допустивших нарушение рекламного законодательства Российской Федерации.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия в порядке, предусмотренном статьей 37 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе".

<...>

1

2024-268