ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/14.3-774/2019

о прекращении производства по делу об административном правонарушении

«08» августа 2019 г. г. Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области Н.П. Камнева, рассмотрев материалы административного дела, возбужденного в отношении «…» Московского филиала ООО «ДубльГИС» «…» по ч.1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Омского УФАС России поступило обращение Управления Федеральной налоговой службы по Омской области по факту распространения на сайте информационной системы «Дубль ГИС» http://2»is.ru/omsk/, непосредственно в карточках налоговых органов Омской области активной рекламной ссылки «Заказать 3 НДФЛ онлайн» под видом услуги оказываемой налоговыми органами.

Заявителем было указано, что реклама находится непосредственно под наименованием налогового органа и перенаправляет на сайт коммерческой организации, которая предлагает гражданам платные услуги по заполнению налоговых деклараций. По мнению Заявителя, у пользователей «ДубльГИС» может сформироваться мнение о причастности федерального органа исполнительной власти к оказанию платных услуг и коррупционной связи с коммерческой организацией.

Определением от 10.12.2018 Омским УФАС России возбуждено дело в отношении ООО «ДубльГИС» по признакам нарушения пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона « О рекламе».

ООО «ДубльГИС» представлены письменные пояснения (вх. № 11629э от 26.12.2018г.), согласно которым рекламный материал (текстовое сообщение «Заказать 3-НДФЛ онлайн» в виде активной ссылки) представлял собой рекламное объявление (интерактивную кнопку), побуждавшее потребителя к целевому действию, в частности, к переходу на соответствующий сайт. Объектом рекламирования рассматриваемого рекламного материала являлись услуги ООО «Налогия» в предоставлении и/или заполнении декларации 3- НДФЛ онлайн: с помощью веб-сайта http:// www.nalogia.ru. Рекламное объявление, неразрывно связанное с сайтом, является частью этого сайта, который открывается после

клика на объявление, и не может рассматриваться в отрыве от самого сайта. По мнению лица, в рекламном объявлении, неразрывно связанном с сайтом ООО «Налогия» отсутствует событие/состав нарушения п.20 ч.3 ст.5 Федерального закона «Орекламе».

На запрос Омского УФАС России АО «РИЦ» представлена информация (вх. от 16.11.2018г.) о том, что администратором доменного имени второго уровня nalogia.ru является ООО «Налогия».

ООО «Налогия» в свою очередь, представлены письменные пояснения (вх.№10327э от 26.11.2018г.), в которых указано «...между ООО «Налогия» и ООО «ДубльГИС» был заключен Договор № Д-6012 от 25.07.2018, согласно п. 2.1 которого Исполнитель (ООО «ДубльГИС») обязуется оказать Заказчику (ООО «Налогия») услуги, согласованные Сторонами в Бланках заказа, а также дополнительные услуги в случае, предусмотренные п. 2.5 Договора, а Заказчик обязуется принять услуги и оплатить в соответствии с условиями Договора.

В рамках заключенного Договора, стороны согласовали Бланк заказа № Б3 32-32 1049217 от 25.07.2018, согласно которому рекламные материалы размещаются в Приложении 2ГИС на следующих условиях: реклама в профилях партнеров; приложение 2ГИС: электронный справочник на основе Справочника организаций (версия для ПК), электронный справочник на основе Справочника организаций (мобильная версия). Интернет-площадке по адресу: 2gis.ru на основе Справочника организаций.

Согласно п. 1.1 Договора Продукты 2ГИС - справочники организаций и/или Цифровые планы, которые могут распространяться в Приложениях в виде отдельных экземпляров, требующих установки на аппаратные средства Потребителя, или предусматривать предоставление к ним доступа сетевым способом. Партнерские ресурсы - интернет-сайты, за исключением Сайта, принадлежащие или находящиеся под управлением третьих лиц и на размещение рекламы которых заключен договор, действующий на момент фактического размещения рекламных материалов заказчика.

Исходя из определения «Продукты 2 ГИС» следует, что вся информация, размещенная в сервисе «2ГИС» формируется ООО «ДубльГИС» самостоятельно и не является объектом каких- либо прав Федеральной налоговой службы и ее территориальных органов. На момент подписания Договора и согласования иных документов, ООО «ДубльГИС» не был представлен примерный вариант итогового места размещения (визуализация) рекламного материала ООО «Налогия», что свидетельствует о том, что ООО «Налогия» не ставило перед собой цель размещения рекламного материала, способного сформировать у пользователя мнение о причастности федерального органа исполнительной власти к оказанию платных услуг и коррупционной связи с коммерческой организацией и опорочить честь, достоинство и деловую репутацию государственного органа.

На заседании Комиссии представителем ООО «Налогия» представлено ходатайство о прекращении производства по делу (вх. № 11682/1 от 27.12.2018), в котором указано, что нарушение п. 20 ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе» отсутствует, в связи с тем, что информация о налоговых органах, размещенная в системе 2ГИС, не является официальной и не является объектом каких-либо прав Федеральной налоговой службы и ее территориальных органов; реклама ООО

«Налогия» не приводит к смешению с деятельностью Федеральной налоговой службы и ее территориальных органов, поскольку при переходе по ссылке рекламного материала «Заказать 3 НДФЛ онлайн» пользователь переходит на сайт ООО «Налогия» на котором размещена вся необходимая информация об ООО «Налогия» и об оказываемых услугах (раздел «Правовая информация» http://www.nalosiz.ru/resal/). Размещение рекламы в системе 2 ГИС не может свидетельствовать о том, что налоговые органы оказывают услуги по заполнению деклараций 3-НДФЛ или о возможной коррупционной связи между ООО «Налогия» и ФНС и/или ее территориальных органов, поскольку в рекламном материале отсутствует информация о связи с Федеральной налоговой службы и/или ее территориальных органов, поскольку в рекламном материале отсутствуют фразы «сотрудничество», «Одобрено», «Федеральная налоговая служба рекомендует».

Рассмотрев доводы сторон, Комиссия Омского УФАС России пришла к следующему.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

Указанная выше информация в карточках налоговых органов по своему содержанию, способу распространения адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания, формирование и поддержание интереса к услуге рекламирования (Заполнить 3-НДФЛ онлайн), то есть в полной мере обладает всеми признаками рекламы.

В соответствии со статьей 5 Федерального закона «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная и недостоверная информация не допускаются.

Согласно п.20 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе», недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

Факт размещения рекламы подтверждается актом осмотра 09.11.2018г. составленным специалистами Омского УФАС России.

При обращении к справочнику «ДубльГИС.Омск» (не активируя указанную ссылку: Заказать 3-НДФЛ онлайн) у пользователей «2ГИС.Омск» может сформироваться мнение о том, что форму 3-НДФЛ можно заказать в федеральном органе исполнительной власти.

При этом активация ссылки непосредственно из адресной карточки налоговых органов может создавать у потребителей мнение о том, что последние заинтересованы в оказании платных услуг коммерческой организацией по заполнению налоговых деклараций.

При этом оценка рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, воспринимающего рекламу буквально, реклама влияет на мотивацию потребителя при выборе услуги.

В силу положений ст. 3 Федерального 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.

Согласно ч. 8 ст. 38 Федерального закона «О рекламе», рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 названной статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Лицом, определившим объект рекламирования (ссылка «Заказать 3-НДФЛ онлайн») и содержание рекламы, место размещения данного объекта рекламирования, а также лицом, осуществляющее полностью приведение и доведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму, является ООО «ДубльГИС», следовательно, ООО «ДубльГИС» является и рекламопроизводителем, и рекламораспространителем данной рекламы, о чем свидетельствуют:

- договор №Д60212 от 25.08.2018;

- Бланк заказа №БЗ 32-32-1068590 от 28.08.2018 к договору № Д_60212 от 25.08.2018;

- письменные пояснения ООО «ДубльГИС» (вх. № 11629э от 26.12.2018г.).

Комиссией Омского УФАС России по делу №06-06/75-2018 от 09.01.19г., реклама, распространенная 09.11.18г. в системе «Дубль ГИС ОМСК» http://2ais.ru/omsk/, в карточках налоговых органов Омской области, следующего содержания: «Заказать 3 НДФЛ онлайн», признана ненадлежащей, а ООО «ДубльГИС» нарушившим требования п. 20 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе», согласно которой недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

В качестве единоличного исполнительного органа общества может выступать только физическое лицо, за исключением случая, предусмотренного статьей 42 Федерального закона о 08.02.1998 №14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью».

В силу п.3 ст.53 ГК РФ лицо, которое в силу закона или учредительного документа выступает от имени юридического лица, должно действовать в его интересах добросовестно и разумно.

Согласно пояснениям ООО «ДубльГИС» (вх№ 1797 от 28.02.19г.), лицом, ответственным за выпуск рекламы, в том числе рекламы ООО «Налогия», является «…» Московского филиала ООО «ДубльГИС» «…».

Согласно ч.4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе», нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дата обнаружения административного правонарушения – 09.11.2018г.

Место совершения административного правонарушения – г. Москва

06.05.2019г. в отношении «…»абыло возбуждено дело об административном правонарушении № 054/04/14.3-774/2019 и проведении административного расследования. По результатам расследования установлено следующее.

07.08.19г. в адрес Новосибирского УФАС России поступили письменные пояснения от «…» (вх№5924э), согласно которым, «…»не согласен с Решением Омского УФАС от 27.12.2018 г. по делу №06-06/75-2018, в связи с чем,ООО «ДубльГИС»в Арбитражный суд Омской области было подано Заявление о признании Решения Омского УФАС недействительным. По результатам рассмотрения данного Заявления, судом вынесено решение о признании недействительнымв полном объеме Решения № 06-06/75-2018от 27.12.2018г.Управления Федеральной антимонопольной службы России по Омской области.

На основании вышеизложенного, лицо ходатайствует о прекращении рассмотрения данного дела.

В распоряжении Новосибирского УФАС России имеется Решение Арбитражного суда Омской области А46-6728/2019 от 10 июля 2019 года в котором отражено следующее.

Рекламный материал (текстовое сообщение «Заказать 3-НДФЛ онлайн» в виде активной ссылки), являвшийся интерактивной кнопкой и содержавший указание на то, что услуги оказываются в сети «Интернет», побуждал потребителя к целевому действию - к переходу на сайт https//www.nalogia.ru/?utmcampaign=2gis (далее - рекламный материал), что подтверждается Актом осмотра от 09.11.2018, составленным должностными лицами УФАС по Омской области.

В соответствии с п. 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» объектом рекламирования является товар, средство 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.

Таким образом, объектом рекламирования в рекламном материале (текстовое сообщение «Заказать 3-НДФЛ онлайн» в виде активной ссылки), размещенном в карточке налогового органа, являлись услуги «Налогия» в предоставлении и/или заполнении декларации 3-НДФЛ онлайн с помощью веб-сайта https//www.nalogia.ru.

В соответствии с п. 7 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об исключительных правах на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товара.

Рекламные объявления, размещенные в сети Интернет и представляющие собой графическое или текстовое сообщение, функцией которого является перевод

потребителя на сайт лица, разместившего рекламу, не могут рассматриваться отдельно от сайта, на который они ведут, и не являются сами по себе основанием для принятия лицом, его увидевшим, решения воспользоваться услугой либо приобрести товар.

Фактически контекстная реклама в сети Интернет неразрывно связана с сайтом, на который происходит переход при клике (виртуальном нажатии) на нее, и должна рассматриваться в совокупности с содержанием той страницы в сети Интернет, которую пользователь увидит, воспользовавшись данной рекламой.

Рассматриваемая реклама содержала ссылку на страницу сайта «Налогия» в сети Интернет: https//www.nalogia.ru/?utmcampaign=2gis.

Согласно пунктам 5, 6, 7 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, 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.

Согласно представленному суду договору № Д_60212 от 25.07.2018 и Бланку заказа № Б3_32_32-1068590 к договору № 60212 от 25.07.2018, Общество обязано разместить рекламные материалы «Налогия» в «ДубльГИС» на условиях, согласованных сторонами в указанном Бланке заказа и в Приложении от 28.08.2018

Согласно пункту 3.2 договора № Д_60212 от 25.07.2018 «Налогия» (заказчик) обязано предоставлять Обществу для оказания последним услуг заказчику рекламные материалы, соответствующие требованиям к рекламным материалам и условиям их размещения, предусмотренным действующим законодательством страны, на территории которой распространяются рекламные материалы, и настоящим договором.

Согласно не опровергнутым УФАС пояснениям представителя Общества оно спорную рекламу «Налогия» не составляло и не согласовывало.

Согласно п. 20 ч. 3 ст.5 Федерального закона «О рекламе», нарушившим который Общество признано оспариваемым решением УФАС, недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

Таким образом, принимая во внимание вышеизложенные обстоятельства распространения рассматриваемой рекламы, суд признает, что Общество в рассматриваемом случае является рекламораспространителем, что исключает вмененное ему УФАС нарушение законодательства о рекламе.

В соответствии с п.4 Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 № 331, Федеральная антимонопольная служба осуществляет свою деятельность непосредственно ичерез свои территориальные органы.

В соответствии с пунктом 3 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации

о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, дела по фактам распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбуждаются и рассматриваются территориальным органом Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В силу пункта 4 указанных Правил в случае распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, только на территории, подведомственной одному территориальному органу Федеральной антимонопольной службы, дела возбуждаются и рассматриваются по месту распространения такой рекламы.

В силу пункта 5 указанных Правил в случае, если до возбуждения дела или в ходе его рассмотрения будет установлено, что реклама, содержащая признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, распространяется на территории, подведомственной двум и более территориальным органам Федеральной антимонопольной службы, выявивший такое нарушение территориальный орган Федеральной антимонопольной службы передает материалы, свидетельствующие о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, или дело в территориальный орган Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, либо ходатайствует перед Федеральной антимонопольной службой о наделении его полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела.

Общество находится в г. Новосибирске по адресу пл. Карла Маркса, д. 7, 13 этаж.

Реклама, содержащая признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, распространена Обществом не только на территории Омской области, она распространена на территории нескольких субъектов Российской Федерации, что подтверждается представленными заявителем договорами с «Налогия» и карточками адресов распространения, кроме того, поскольку эта реклама распространена на сайте в сети Интернет, круг ее потребителей очевидно шире не только аудитории нескольких субъектов Российской Федерации, но и всей Российской Федерации в целом .

УФАС не является органом Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения Общества, спорная реклама распространялась Обществом на территории, подведомственной двум и более территориальным органам Федеральной антимонопольной службы, УФАС не ходатайствовал перед Федеральной антимонопольной службой о наделении его полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела.Комиссия УФАС возбудила и рассмотрела дело № 06-06/75-2018 в отсутствие на это полномочий, что также является самостоятельным основанием для удовлетворения требования Общества.

Таким образом, совокупность представленных материалов и пояснений свидетельствует об отсутствии в действиях «…»Московского филиала ООО «ДубльГИС» «…»нарушений ч. 1 ст. 14 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

В соответствии п. 6 ст. 28.7 КоАП РФ, по окончании административного расследования составляется протокол об административном правонарушении либо выносится постановление о прекращении дела об административном правонарушении.

Согласно п. 1 ст. 28.9 КоАП РФ, при наличии хотя бы одного из обстоятельств, перечисленных в статье 24.5 настоящего Кодекса, орган, должностное лицо, в производстве которых находится дело об административном правонарушении, выносят постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении с соблюдением требований, предусмотренных статьей 29.10 настоящего Кодекса.

В связи с изложенным и на основании ч.2 ст.29.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях, согласно которой при наличии обстоятельств, предусмотренных статьей 24.5 настоящего Кодекса, выносится постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении, а также на основании п.2 ч.1 ст.24.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу №054/04/14.3-774/2019 об административном правонарушении, возбужденное в отношении «…» Московского филиала ООО «ДубльГИС» «…» прекратить в связи с отсутствием состава правонарушения.