

РЕШЕНИЕ

по жалобе на постановление об административном правонарушении

дело № 4-14.3-926/00-08-16

«05» сентября 2016 г.

г. Москва

Заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы А.Б. Кашеваров, рассмотрев жалобу ООО «ЯНДЕКС» (адрес: ул. Льва Толстого, 16, г. Москва, 119021, ОГРН 1027700229193, ИНН 7736207543, КПП 770401001, дата регистрации 18.09.2002) на вынесенное Ставропольским УФАС России постановление от 30.06.2016 по делу № 273 об административном правонарушении в отношении ООО «ЯНДЕКС» (далее – постановление), а также материалы данного дела,

УСТАНОВИЛ:

Жалоба рассматривается в присутствии представителя ООО «Яндекс» - <...> (доверенность № 78 от 26.05.2014) и отсутствии представителя Ставропольского УФАС России.

Жалоба подана с соблюдением срока, установленного частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ на обжалование постановления по делу об административном правонарушении.

На основании части 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении ООО «Яндекс» Ставропольским УФАС России вынесено постановление о наложении штрафа в размере 101 000 рублей за нарушение требований части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе») в рекламе, содержащей следующую информацию: «Теперь больше! Прибавил +10 см. Оказывается, чтобы стало больше нужно... shopim-topim5.ru» с использованием непристойного образа.

ООО «Яндекс» в жалобе просит отменить указанное постановление, ссылаясь на то, что ООО «Яндекс» не является субъектом административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, за нарушение части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Рассмотрев жалобу и материалы дела № 273 Ставропольского УФАС России об административном правонарушении ФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального 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.

Согласно части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в рекламе не допускается использование бранных слов, непристойных и оскорбительных образов, сравнений и выражений, в том числе в отношении пола, расы,

национальности, профессии, социальной категории, возраста, языка человека и гражданина, официальных государственных символов (флагов, гербов, гимнов), религиозных символов, объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, а также объектов культурного наследия, включенных в Список всемирного наследия.

Учитывая то, что реклама предназначена для широкого круга потребителей, в том числе и несовершеннолетнего возраста, в рассматриваемой рекламе используются образы, являющиеся непристойными и оскорбительными для некоторых категорий граждан.

Соответственно указанная реклама нарушает часть 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Рекламодателем указанной рекламы является <...>.

Реклама была размещена посредством сервиса «Яндекс.Директ» в поисковой системе Яндекс, соответственно рекламодателем является ООО «ЯНДЕКС» (адрес: ул. Льва Толстого, 16, г. Москва, 119021, ОГРН 1027700229193, ИНН 7736207543, КПП 770401001, дата регистрации 18.09.2002).

Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 3 части 4, пунктом 6 части 5, частями 9, 10, 10.1 и 10.2 статьи 5, статьями 7 - 9, 12, 14 - 18, частями 2 - 4 и 9 статьи 19, частями 2 - 6 статьи 20, частями 2 - 5 статьи 21, частями 7 - 9 статьи 24, статьей 25, частями 1 - 5 статьи 26, частями 2 и 5 статьи 27, частями 1, 4, 7, 8, 11 и 13 статьи 28, частями 1, 3, 4, 6 и 8 статьи 29, частями 1 и 2 статьи 30.1 Федерального закона «О рекламе».

При вынесении постановления о наложении административного штрафа в отношении рекламодателя Ставропольское УФАС России руководствовалось пунктом 13 Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе", согласно которому при определении лиц, подлежащих привлечению к административной ответственности за распространение недобросовестной и (или) недостоверной рекламы, судам необходимо также принимать во внимание, что согласно статье 13 Закона о рекламе обязанность предоставить рекламодателю сведения о соответствии рекламы требованиям Закона о рекламе возникает у рекламодателя в случае предъявления такого требования рекламодателем, который должен предпринимать разумные меры по недопущению распространения недобросовестной и (или) недостоверной рекламы.

Поэтому рекламодатель может быть привлечен к ответственности за распространение недобросовестной и (или) недостоверной рекламы наряду с рекламодателем только в том случае, если им указанные сведения не запрашивались либо если рекламодатель, не получив запрошенных сведений, тем не менее не отказался от распространения рекламы.

Кроме того, рекламодатель может быть привлечен к ответственности в том случае, если при проверке предоставленных ему сведений на предмет их соответствия фактическим обстоятельствам (например, соответствия сертификата на товар объекту рекламирования; сведений о государственной регистрации лица, предоставившему эти сведения) не проявит должных осмотрительности и осторожности.

Ставропольское УФАС России при вынесении постановления о наложении штрафа в отношении ООО «Яндекс» ссылалось на то, что ООО «Яндекс» не предприняло разумных мер, не проявило должных осмотрительности и осторожности по недопущению распространения ненадлежащей рекламы, нарушающей часть 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Вместе с тем статьей 38 Федерального закона «О рекламе» не предусмотрена ответственность рекламодателя за нарушение требований части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Соответственно рекламодатель не является субъектом административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, за нарушение части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно части 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Порядок размещения рекламных объявлений через систему «Яндекс.Директ» не предусматривает согласование макетов размещаемых объявлений между ООО «Яндекс» и рекламодателем, рекламные материалы предоставляются рекламодателем в готовой для размещения форме.

Ставропольское УФАС России не установило, что у ООО «Яндекс» имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но Обществом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

С учетом изложенного в размещении рекламы, содержащей непристойные образы, отсутствует вина ООО «Яндекс».

При таких обстоятельствах в действиях ООО «Яндекс» отсутствует состав административного правонарушения, предусмотренный статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя ФАС России, руководствуясь пунктом 3 части 1 статьи 30.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

РЕШИЛ:

Отменить постановление от 30.06.2016 по делу № 273 об административном правонарушении вынесенное Ставропольским УФАС России в отношении ООО «Яндекс» и прекратить производство по делу № 273 об административном правонарушении в связи с отсутствием состава административного правонарушения в действиях общества.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3, частями 1, 3 статьи 30.9 КоАП РФ решение может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии решения. Жалоба на решение подаётся вышестоящему должностному лицу либо в суд в порядке, предусмотренном главой 30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

А.Б. Кашеваров