

1076/18 от 12.01.2018

ООО «Яндекс»

Льва Толстого ул., д.16,

Москва, 119021

ООО «ПРОЦЕСС-А»

Ибрагимова ул., д. 31, корп. 1, эт. 17,

г. Москва, 105318

Ассоциация форекс-дилеров (АФД)

Настасьинский пер., д. 7, стр. 2, к. 35,

г. Москва, 127006

Компании Smartex International Ltd

103 Sham Peng Tong Plaza, Victoria,
Mahe, Seychelles

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 3 7 174/77 17

«15» декабря 2017 г. г. Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (далее — Комиссия Московского УФАС России, Комиссия) в составе:

председателя Комиссии – <...>,

членов Комиссии: <...>, <...>,

рассмотрев дело № 3 7 174/77 17 по факту распространении с марта 2017 года в системе «Яндекс.Директ» следующей рекламы:

1) «Опцион на EUR/USD (Выше/Ниже) / olymptrade.com / Открыть аккаунт / Как торговать / Условия торговли / Получайте прибыль / olimptrade.com / Сделки от 30 руб. Прибыль до 90 % за сделку. Торг на Сейшелах / Контактная информация 8 (800) 555-45-62 круглосуточно / Smartex International Ltd» (Реклама 1);

2) «Бинарные опционы от 60 секунд — высокая прибыль до 90 % / Открыть аккаунт / Как торговать / Условия торговли / Получайте прибыль / olimptrade.com / Депозит от 350 руб. Есть демо. Торг на Сейшелах / Доступ с любых устройств / Обучение / Вывод денег за сутки / Контактная информация 8 (800) 555-45-62 круглосуточно / Smartex International Ltd» (Реклама 2);

3) «OlympTrade. Регулируется ЦРОФР. olymptrade.com / Депозит от 10\$. Вывод денег без ограничений на следующий день» (Реклама 3),

с признаками нарушения пунктов 1, 7 статьи 7, частей 1, 14 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе),

в присутствии представителей ООО «Процесс-А» в лице <...> (по доверенности № <...>), <...> (по доверенности № <...>), ООО «Яндекс» в лице <...> (по доверенности № <...>), <...> (по доверенности № <...>),

в отсутствие представителя Ассоциации форекс-дилеров (АФД), Компании Smartex International Ltd (уведомлены надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 3 7 174/77 17 возбуждено на основании заявления Ассоциации форекс-дилеров (АФД) относительно факта распространения с марта 2017 года в системе «Яндекс.Директ» следующей рекламы:

1) «Опцион на EUR/USD (Выше/Ниже) / olymptrade.com / Открыть аккаунт / Как торговать / Условия торговли / Получайте прибыль / olimptrade.com / Сделки от 30 руб. Прибыль до 90 % за сделку. Торг на Сейшелах / Контактная информация 8 (800) 555-45-62 круглосуточно / Smartex International Ltd» (Реклама 1);

2) «Бинарные опционы от 60 секунд — высокая прибыль до 90 % / Открыть аккаунт / Как торговать / Условия торговли / Получайте прибыль / olimptrade.com / Депозит от 350 руб. Есть демо. Торг на Сейшелах / Доступ с любых устройств / Обучение / Вывод денег за сутки / Контактная информация 8 (800) 555-45-62 круглосуточно / Smartex International Ltd» (Реклама 2);

3) «OlympTrade. Регулируется ЦРОФР. olymptrade.com / Депозит от 10\$. Вывод денег без ограничений на следующий день» (Реклама 3).

Не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения дела, оценив в совокупности и взаимосвязи представленные доказательства, применив нормы законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссией Московского УФАС

России установлено следующее.

В соответствии с пунктом 28 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, при рассмотрении дела антимонопольный орган знакомится с письменными и вещественными доказательствами по делу, заслушивает объяснения лиц, участвующих в деле, заключения экспертов, а также оглашает представленные в письменной форме объяснения и заключения.

Антимонопольный орган обязан принимать все предусмотренные законодательством Российской Федерации меры для всестороннего, полного и объективного выяснения всех обстоятельств дела.

В соответствии с пунктом 1 статьи 7 Закона о рекламе, не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещены законодательством Российской Федерации.

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.

В соответствии с частью 1 статьи 28 Закона о рекламе, реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя и (если имеется) отчество).

В соответствии с частью 14 статьи 28 Закона о рекламе, если оказание банковских, страховых и иных финансовых услуг или осуществление финансовой деятельности может осуществляться только лицами, имеющими соответствующие лицензии, разрешения, аккредитации либо включенными в соответствующий реестр или являющимися членами соответствующих саморегулируемых организаций, реклама указанных услуг или деятельности, оказываемых либо осуществляемой лицами, не соответствующими таким требованиям, не допускается.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 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.

Под неопределенным кругом лиц в целях Закона о рекламе понимаются те лица, которые не могут быть заранее персонифицированы 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. Рассматриваемая реклама распространялась в сети Интернет, а равно была доступна неопределенному кругу лиц.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе, объектом рекламирования является 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.

По мнению Ассоциации форекс-дилеров объектом рекламирования в настоящем случае является деятельность форекс-дилеров, осуществляемая на территории Российской Федерации без соответствующей лицензии.

Forex — название международного межбанковского валютного рынка. В соответствии с частью 1 статьи 4.1 Федерального закон от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» (далее — Закон о рынке ценных бумаг), деятельностью форекс-дилера признается деятельность по заключению от своего имени и за свой счет с физическими лицами, не являющимися индивидуальными предпринимателями, не на организованных торгах:

договоров, которые являются производными финансовыми инструментами, обязанность сторон по которым зависит от изменения курса соответствующей валюты и (или) валютных пар и условием заключения которых является предоставление форекс-дилером физическому лицу, не являющемуся индивидуальным предпринимателем, возможности принимать на себя обязательства, размер которых превышает размер предоставленного этим физическим лицом форекс-дилеру обеспечения;

двух и более договоров, предметом которых является иностранная валюта или валютная пара, срок исполнения обязательств по которым совпадает, кредитор по обязательству в одном из которых является должником по аналогичному обязательству в другом договоре и условием заключения которых является предоставление форекс-дилером физическому лицу, не являющемуся индивидуальным предпринимателем, возможности принимать на себя обязательства, размер которых превышает размер предоставленного этим физическим лицом форекс-дилеру обеспечения.

Согласно части 2 статьи 4.1 Закона о рынке ценных бумаг, профессиональный участник рынка ценных бумаг, осуществляющий деятельность форекс-дилера, именуется форекс-дилером.

Текст рассматриваемой рекламы не содержит указания на осуществления именно деятельности форекс-дилеров, при этом в рекламе присутствуют такие слова и словосочетания как «опцион», «бинарный опцион».

Согласно пункту 1 Указания Банка России от 16.02.2015 № 3565-У «О видах производных финансовых инструментов», опционным договором признается:

договор, предусматривающий обязанность стороны договора в случае предъявления требования другой стороной периодически и (или) единовременно уплачивать денежные суммы в зависимости от изменения цен (значений) базисного актива и (или) наступления обстоятельства, являющегося базисным активом;

договор, предусматривающий одну из следующих обязанностей:

обязанность стороны договора на условиях, определенных при его заключении, в случае предъявления требования другой стороной купить или продать ценные бумаги, валюту или товар, являющиеся базисным активом, в том числе путем заключения стороной (сторонами) и (или) лицом (лицами), в интересах которого (которых) был заключен опционный договор, договора купли-продажи ценных бумаг, договора купли-продажи иностранной валюты или договора поставки товара;

обязанность стороны договора в случае предъявления требования другой стороной заключить договор, являющийся производным финансовым инструментом и составляющий базисный актив.

Деятельность бинарных опционов в настоящий момент не регулируется на территории Российской Федерации. Достаточных доказательств того, что рекламируемая в настоящем случае деятельность по торговле бинарными опционами тождественна деятельности форекс-дилеров в материалы дела не представлено.

Кроме того, учитывая специфику размещения рекламы в сети Интернет, а также сложившуюся судебную и административную практику, необходимо отметить, что такая реклама при решении вопроса о наличии либо отсутствии нарушения рекламного законодательства должна рассматриваться в совокупности со страницей сайта в сети Интернет, на которую осуществляется переход пользователя (потребителя рекламы) при нажатии (клике) на такое рекламное объявление.

Рекламное объявление (баннер), размещенное в сети Интернет, представляет собой графическое изображение или текстовое сообщение небольшого размера, функцией которого является перевод пользователя на сайт лица, разместившего баннер. Сам баннер 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 баннер, неразрывно связанный с сайтом, является частью того сайта, который открывается после «клика» на баннер, и не может рассматриваться в отрыве от самого сайта.

Из анализа представленных Заявителем скриншотов сайта

olimtrade.com, на который происходит переход при нажатии на рекламу, сделать однозначный вывод о том, что в настоящем случае осуществляется реклама именно форекс-дилеров либо иной лицензируемой деятельности, не представляется возможным.

На основании изложенного Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о том, что нарушения пунктов 1, 7 статьи 7, части 14 статьи 28 Закона о рекламе не установлено.

Относительно доводов ООО «Процесс-А» и ООО «Яндекс» о том, что в соответствии с Правилами оказания услуг, размещенными на сайте, договор на оказание услуг заключается на территории Республики Сейшельские Острова. Услуги рекламируемой компании также оказываются за пределами территории Российской Федерации, Комиссия Московского УФАС России приходит к следующим выводам.

Рассматриваемая реклама распространялась в российской поисковой системе «Яндекс.Директ» на русском языке. Контент сайта также свидетельствует о направленности содержащейся на нем информации на российского потребителя: текст на русском языке, указание стоимости услуг в российских рублях, Пользовательское соглашение на русском языке.

Таким образом, учитывая специфику распространения информации посредством сети «Интернет», а также фактическое отсутствие ограничения на доступ с территории одного государства на сайты, зарегистрированные на территориях других государств, а также наполнение рассматриваемого сайта и совокупность условий распространения конкретной рекламы, Комиссия приходит к выводу о том, что услуги рекламируемой компанией оказывались на территории Российской Федерации и должны соответствовать требованиям законодательства Российской Федерации, в том числе по наличию всех необходимых лицензий и разрешений для осуществления такой деятельности.

Касательно признаков нарушения части 1 статьи 28 Закона о рекламе, Комиссией Московского УФАС России установлено, что при переходе на сайте рекламируемой компании указано наименование компании Smartex International Ltd. При этом согласно Правилам оказания услуг, именно данная компания оказывает услуги по торговле бинарными опционами. Исходя из вышеизложенного и учитывая специфику распространения рекламы в сети Интернет, нарушение части 1 статьи 28 Закона о рекламе в данном конкретном случае отсутствует.

Резюмируя изложенное, по решению Комиссии Московского УФАС России дело № 3 7 174/77 17 подлежит прекращению.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

Производство по делу № 3 7 174/77 17 в отношении ООО «Яндекс», ООО «ПРОЦЕСС-А», Компании Smartex International Ltd прекратить в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>