

ООО «Омега»

Малая почтовая ул., д.2/2 стр.6

г. Москва, 105005

ООО «Гугл»

4-й этаж Балчуг Плаза,

Балчуг ул., д.7,

г. Москва, 115035

Филиал Компании МД Медикал груп

инвестментс плс – город Москва

Азовская ул., д.6, кор.3, оф.9-2

г. Москва, 117638

Google LLC

1600 Amphitheatre Parkway

Mountain View, CA94043

Заявителю

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №022/05/7-1079/2020

Решение принято 18 марта 2021 года

Решение изготовлено в полном объеме 22 марта 2021 года г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя управления,

члены Комиссии:

<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

<...> – специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело №022/05/7-1079/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения в поисковой системе Google рекламы, в которой усматриваются признаки нарушения п.9 ст.7

Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в присутствии генерального директора ООО «Омега» - <...>, в режиме видеоконференцсвязи,

в присутствии представителя ООО «Гугл» и Google LLC - <...> (доверенность б/н от 04.06.2019г., доверенность б/н от 05.06.2019г.) в режиме видеоконференцсвязи,

в присутствии представителей Филиала Компании МД Медикал груп инвестментс плс – город Москва - <...> (доверенность б/н от 17.02.2021г.), <...> (доверенность б/н от 17.02.2021г.), в режиме видеоконференцсвязи,

в отсутствие заявителя,

УСТАНОВИЛА:

дело №022/05/7-1079/2020 возбуждено по результатам рассмотрения заявления гражданина РФ по факту распространения 26.11.2020г. в поисковой системе Google информации о медицинской услуге по искусственному прерыванию беременности с пометкой «Реклама».

Усмотрев в рассматриваемой рекламе признаки нарушения Федерального закона «О рекламе», антимонопольным органом 24.12.2020г. возбуждено производство по настоящему делу. Лицами, в действиях которых усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, признаны ООО «Омега» и ООО «Гугл». Рассмотрение дела назначено на 21.01.2021г.

По информации ООО «Гугл», Общество не является рекламодателем спорной рекламы. Владельцем и администратором доменов www.google.com и www.google.ru, а также сайтов, адресуемых под данными доменными именами, является зарегистрированная в США компания Google LLC (1600 Amphitheatre Parkway Mountain View, CA94043), а не ООО «Гугл». Права на сервис Google Реклама, обеспечивающий возможность размещения рекламы в поисковой системе Google, также в конечном счете принадлежит компании Google LLC. Данная система управляется компанией Google LLC.

В силу коммерческих договоренностей, существующих внутри Google, как указывает ООО «Гугл», компания Google LLC фактически предоставляет право разным компаниям внутри Google в интересах компании Google LLC использовать сервис Google Реклама для целей перепродажи рекламного пространства для размещения на нем рекламы. Так, в России деятельность по перепродаже рекламного пространства посредством Google Реклама занимается ООО «Гугл». При этом ООО «Гугл» выполняет сугубо техническую функцию в части перепродажи рекламного пространства и не имеет возможности влиять на какие-либо аспекты функционирования самого сервиса Google Реклама, в том числе не имеет технической возможности по фильтрации и модерации рекламных сообщений.

ООО «Гугл» перепродает рекламное пространство, принадлежащее компании Google LLC, и в этом качестве является стороной договора с клиентами, пользующимися сервисом Google Реклама в России. При этом ООО «Гугл» не участвует в процессе размещения и распространения рекламы - реклама размещается и распространяется действиями (командами) клиентов в сервисе

Google Реклама посредством функционала сервиса Google Реклама, которым владеет Google LLC. Тот факт, что ООО «Гугл» имеет заключенный договор с клиентами сервиса Google Реклама, перепродает рекламное пространство и принимает платежи от клиентов не является достаточным основанием для вывода о том, что ООО «Гугл» является рекламодателем.

Приступая к использованию сервиса Google Реклама, каждый клиент обязуется соблюдать правила сервиса, в рамках которых клиент уведомляется о том, какая реклама не допускается к размещению и распространению в соответствии с применимым законодательством и внутренними правилами сервиса Google Реклама.

По информации ООО «Омега» рекламное объявление содержит информацию о медицинских услугах клиники «Мать и Дитя», являющейся российским филиалом компании MD Medical Group Investments и имеющей соответствующий филиал в г. Москве.

Как указывает ООО «Омега», в связи с тем, что Компания МД Медикал Групп не является авторизованным партнером компании Google и не имеет технических возможностей для размещения контекстной рекламы, ООО «Омега» привлечено для оказания по заданиям Компании услуг по адаптации переданных МД Медикал Групп рекламных материалов и обеспечению их размещения в системе Google Реклама, путем заключения договора на оказание услуг №19/103 от 04.09.2019г. В силу договора по заданию Компании ООО «Омега» обеспечило размещение в системе Google Реклама объявления об оказываемых Компанией медицинских услугах; перечень, специфика, способы оказания услуг представлены заказчиком.

Настройка показов рекламных объявлений в системе Google Реклама осуществляется таким образом, что для того, чтобы такие объявления были показаны пользователям системы Google, в рекламном аккаунте необходимо задать определенные ключевые слова.

Из пояснений ООО «Омега» следует, что для рекламного объявления об услугах клиники «Мать и Дитя» по прерыванию беременности не было задано ключевых слов «аборты Барнаул». Как следует из содержащейся в рекламном аккаунте статистики, за весь 2020 год был совершен только один показ объявления по схожему словосочетанию, и в словосочетании обязательно присутствовало название клиники – «Мать и Дитя».

Контекстная реклама медицинских услуг по прерыванию беременности не показывалась любому пользователю сети интернет, а лишь тем пользователям, которые вводили соответствующие слова «Мать и Дитя Барнаул аборт» в поисковую систему Google. Таким образом, указанное объявление является частью рубрикатора услуг клиники для квалифицированных пользователей, фактически дублирующих данные естественной выдачи поисковой системы.

ООО «Омега» представлен Договор №19/103 от 04.09.2019г., заключенный с Филиалом Компании МД Медикал групп инвестментс плс – город Москва (далее – Филиал МДМГ – город Москва). В соответствии с п.1.2. Договора услуги включают в себя: разработку (адаптацию) и размещение рекламных материалов, управление рекламной кампанией. В соответствии с п.3.2. Заказчик (Филиал МДМГ – город Москва) обязуется предоставить исполнителю материалы для размещения на

площадках.

На заседании Комиссии, представитель ООО «Омега» <...> письменные пояснения Общества поддержал в полном объеме, уточнив, что ООО «Омега» не является рекламодателем, а обеспечивает связь между клиникой «Мать и Дитя» и ООО «Гугл».

21.01.2021г. Комиссией рассмотрение дела отложено до 18.02.2021г. в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств и также привлечения к участию в деле Google LLC и Филиала Компании МД Медикал груп инвестментс плс – город Москва.

Google LLC представлены письменные пояснения, согласно которым в результате проверки частоты виртуальных нажатий (кликов) на сформулированное рекламное объявление, установлено что в общей сложности рекламное объявление получило 10 кликов, распределенных по разным датам, в том числе и 26.11.2020г. Согласно отчету по рекламе текст рекламного объявления включает заголовки: «Прерывание беременности», «Клиника «Мать и Дитя», «Звоните», и описания: «Ведущие врачи Барнаула в «Мать и Дитя». Передовые методики. Большой опыт. Звоните!», «Широкий спектр специалистов. Звоните!».

Представитель ООО «Гугл» и Google LLC <...> на заседании Комиссии 18.02.2021г. пояснил, что спорная реклама демонстрировалась потребителям в 2020 году и по ней совершались переходы, в том числе и 26.11.2020г. Текст, зафиксированной антимонопольным органом рекламы, полностью совпадает с текстом описаний и заголовками рекламы в аккаунте ООО «Омега». Гугл ставит фильтры на рекламу, которая запрещена к распространению. Есть система автоматической фильтрации настроек ключевых слов, то есть алгоритм, который должен предотвратить недопустимую рекламу. В исключительных случаях бывает, что система автоматической фильтрации не справляется и допускает рекламу некорректного содержания. Текст заголовков и описания рекламы формулирует рекламодатель, то лицо, которое имеет доступ к аккаунту Google Реклама, а окончанный вид рекламного объявления, который становится доступным для показа пользователям поисковой системы Google, формирует Google.

По информации ООО «Омега» размещение материалов в рамках заключенного между Обществом и российским филиалом MD Medical Group Investments (Компания МД Медикал Груп) осуществляется на основании письменных (в электронной форме) и устных запросов Компании МД Медикал Груп.

Размещение материалов, связанных с оказанием Компанией МД Медикал Груп медицинских услуг по искусственному прерыванию беременности, осуществлялось на основании соответствующего запроса представителя Компании, сделанного посредством использования мессенджера WhatsApp. Указанный запрос сделан Компанией МД Медикал Груп в отношении г. Казань, размещение материалов, ориентированных на иные регионов (в т.ч. г. Барнаул) осуществлялось на основании устных запросов Компании МД Медикал Груп посредством копирования настроек рекламной кампании, ориентированной на г. Казань.

Представитель ООО «Омега» <...> на заседании Комиссии 18.02.2021г. сообщил, что Общество не возражает, по поводу того, что антимонопольный орган

зафиксировал рассматриваемую рекламу. По тем ключевым словам, который антимонопольный орган использовал, рекламное объявление не могло отобразиться в поисковой системе Google. Реклама по ключевым словам «аборты Барнаул» могла быть показана по ошибке Google. Передача заданий на размещение рекламы происходит посредством мессенджера или в устной форме от компании «Мать и Дитя». Заголовок «Прерывание беременности» в рекламе был.

Из скриншота переписки в мессенджере WhatsApp, представленного ООО «Омега», следует, что 04.10.2019г. <...> сообщает следующее: «Добавление по Казани. В контекст – медикаментозный аборт. Бережное или щадящее прерывание беременности - фармаборт». По информации представителя ООО «Омега» <...> бывший сотрудник Филиала Компании МД Медикал груп инвестментс плс – город Москва.

По информации Компании МД Медикал груп инвестментс плс – город Москва, Компания является материнской компанией всех входящих в Группу компаний «Мать и дитя» клиник и госпиталей, в том числе ООО «Барнаульский центр репродуктивной медицины», основным видом деятельности которого является медицинская деятельности, которая осуществляется на основании Лицензии на осуществление медицинской деятельности ЛО-22-01-005547 от 13.12.2019г.

Филиал Компании МД Медикал груп инвестментс плс – город Москва оказывает ООО «Барнаульский центр репродуктивной медицины» ряд услуг, в том числе услуги по организации и сопровождению рекламно-маркетинговой деятельности на основании договора от 29.12.2017г. В целях исполнения указанного договора, 04.09.2019г. Филиалом Компании МД Медикал груп инвестментс плс – город Москва (заказчик) был заключен договор №19/103 с ООО «Инновационный центр «Омега» (исполнитель), согласно которому ООО «Омега» приняло на себя обязательство оказывать услуги, включающие в себя разработку (адаптацию) рекламных материалов, размещение материалов и управление рекламной кампанией заказчика.

По условиям договора о разработке рекламной кампании, исполнитель принимает на себя обязательство разрабатывать материалы, управлять рекламными кампаниями, размещать материалы, создавать и обслуживать рекламные кампании на площадках, руководствуясь положениями договора и приложений к нему. Заказчик обязан предоставлять исполнителю материалы для размещения на площадках.

Филиал Компании МД Медикал груп инвестментс плс – город Москва указывает, что исполнителю не предоставлялись материалы для рекламирования услуг по прерыванию беременности.

ООО «Омега» в антимонопольный орган представлен договор №19/103 от 04.09.2021г., заключенный с Филиалом Компании МД Медикал груп инвестментс плс – город Москва.

По договору №19/103 от 04.09.2021г. ООО «Инновационный центр «Омега» обязуется создать и обслуживать рекламные кампании на площадках, руководствуясь положениями договора и приложений к нему (п.3.1.1. договора) и обеспечить размещение рекламных материалов на интернет-сайтах, согласованных сторонами (п.3.1.2. договора). Площадка – интернет-сайт, на

котором осуществляется размещение рекламы.

Согласно п.7.6 договора Филиал Компании МД Медикал груп инвестментс плс – город Москва самостоятельно в полном объеме несет ответственность за соответствие содержания и формы рекламных материалов требованиям законодательства Российской Федерации.

18.02.2021г. Комиссия, заслушав представителей ООО «Гугл», Google LLC и ООО «Омега», а также изучив представленные документы и материалы, определила рассмотрение дела отложить до 18.03.2021г. в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств и пояснений от лиц, участвующих в деле.

В указанную дату заявитель на рассмотрение дела не явился, о дате и месте его рассмотрения извещен надлежащим образом, что в силу п.31 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020г. № 1922 (далее - Правила) не является для Комиссии препятствием к рассмотрению дела по существу в данном заседании.

На основании изложенного, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие заявителя.

ООО «Омега» во исполнение определения об отложении дела от 18.02.2021г., представлены дополнительные пояснения, согласно которым Общество признает себя в качестве рекламодателя указанного объявления, однако за изготовление и распространение ненадлежащей рекламы не может нести ответственности.

В результате проведенной ООО «Омега» проверки было установлено, что объявление было сформировано в полуавтоматическом режиме сотрудниками ООО «Омега» в целях создания рубрикатора страниц сайта для удобного доступа квалификационных пользователей, то есть тех, кто целенаправленно ищет конкретную страницу сайта клиники «Мать и Дитя». Текст данного объявления не был согласован с Компанией МД Медикал Групп, а был направлен напрямую сотрудником ООО «Омега» на модерацию для размещения на рекламной площадке через аккаунт в системе Google Реклама. Таким образом, представители Компании МД Медикал Групп не имели возможности как-либо повлиять на данное действие сотрудника ООО «Омега».

Переписка между сотрудниками Компании МД Медикал Групп и ООО «Омега», представленная ранее, имела технический и личный характер на этапе формирования рекламного аккаунта, осуществлялась по несогласованному в договоре каналу связи, и не может быть отнесена к рассматриваемому случаю, как не относящееся доказательство.

Настройка показов рекламных объявлений в системе Google Реклама осуществляется таким образом, что для того, чтобы такие объявления были показаны пользователям системы Google, в рекламном аккаунте необходимо задать определенные ключевые слова.

Однако для рекламного объявления об услугах клиники «Мать и Дитя» по прерыванию беременности не было задано ключевых слов «аборты Барнаул», что

подтверждается выпиской из аккаунта с настройками указанного объявления. В связи с этим, в случае, если это не являлось сбоем системы Google, объявление не могло быть показано по указанному запросу. Как следует из содержащейся в рекламном аккаунте статистики, за ноябрь 2020 года был совершен только один показ объявления по схожему словосочетанию, и в ключевой фразе обязательно присутствовало название клиники – «Мать и Дитя».

По информации ООО «Омега» за ноябрь 2020г. в аккаунте системы Google Реклама действительно присутствует указанное объявление, однако только 1 показ и клик по нему произошел 15 ноября 2020г.

ООО «Омега» считает, что контекстная реклама медицинских услуг по прерыванию беременности не показывалась любому пользователю сети интернет, а лишь тем пользователям, которые вводили соответствующие слова «Мать и Дитя Барнаул аборт» в поисковую систему Google. Указанное объявление является частью рубрикатора услуг клиники для квалифицированных пользователей, фактически дублирующих данные естественной выдачи поисковой системы.

Антимонопольный орган критически относится к доводам ООО «Омега» по поводу обязательного присутствия названия клиники «Мать и Дитя» в ключевой фразе при поиске в Google, поскольку антимонопольному органу отобразилась реклама услуги по прерыванию беременности в клинике «Мать и Дитя» при запросе в поисковой системе Google по ключевым словам «аборты барнаул».

Филиалом Компании МД Медикал груп инвестментс плс – город Москва во исполнение определения об отложении дела от 18.02.2021г., представлены дополнительные пояснения, согласно которым частная переписка сотрудников Филиала и ООО «Омега» в мессенджере WhatsApp не может быть доказательством исполнения договора, следовательно, не может подтверждать вину Филиала Компании МД Медикал груп инвестментс плс – город Москва. Указанная переписка датирована октябрём 2019г., то есть за год до обнаружения рекламы и касалась г. Казани.

Филиал Компании МД Медикал груп инвестментс плс – город Москва настаивает, что не предоставлял ООО «Омега» материалы для рекламирования услуг по прерыванию беременности.

Google LLC во исполнение определения об отложении дела от 18.02.2021г., представлены дополнительные пояснения, согласно которым формулировка «прерывание беременности» является недопустимой для размещения через сервисы Google в любой рекламе на территории Российской Федерации.

18.03.2021г. Комиссия, заслушав представителей ООО «Омега», Google LLC и Филиала Компании МД Медикал груп инвестментс плс – город Москва, а также изучив материалы дела, дав им надлежащую оценку, установила следующее.

Согласно материалам дела, в антимонопольный орган поступило заявление гражданина РФ по факту распространения 26.11.2020г. в поисковой системе Google информации с пометкой «Реклама» следующего содержания: «barناول.mamadeti.ru/ Прерывание беременности – Клиника «Мать и Дитя Ведущие врачи Барнаула в «Мать и Дитя». Передовые методики. Большой опыт. Звоните! Широкий спектр специалистов. Звоните! Записывайтесь на прием»:

26.11.2020г. антимонопольным органом при запросе информации в поисковой системе Google по ключевым словам «аборты Барнаул» отобразилась информация с пометкой реклама: «Прерывание беременности – Клиника «Мать и Дитя <...>»:

В соответствии со ст.3 Федерального закона «О рекламе», под рекламой понимается 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 п.2 ст.3 Федерального 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.

Обозначенная выше информация полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», закрепленному в ст.3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к услуге по прерыванию беременности в клинике «Мать и Дитя».

Согласно п.9 ст.7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама медицинских услуг по искусственному прерыванию беременности.

На заседании Комиссии генеральный директор ООО «Омега» письменные пояснения поддержал в полном объеме, дополнительно сообщив, что контекстная реклама является двухэтапной: на первом этапе пользователь определяет круг своих интересов, задавая запрос, и только после этого попадает на конкретный сайт с информацией.

Представитель Филиала Компании МД Медикал груп инвестментс плс – город Москва <...>, письменные пояснения поддержала в полном объеме, акцентировав внимание на том, что вины в нарушении Закона о рекламе со стороны Филиала нет, в связи с тем, что соответствующих указаний по размещению рассматриваемой рекламы ни в письменном, ни в устном виде ООО «Омега» не давали.

Представитель Google LLC дополнительно к представленным письменным пояснениям, сообщил, что формулировки в рекламе: «аборты» и «прерывание беременности» не допускаются для размещения на площадке Google, что указано также в Правилах размещения рекламы в Google.

В целях Федерального закона «О рекламе» используются следующие основные понятия:

- 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.

Из письменных и устных пояснений Google LLC, следует, что Google LLC формирует окончанные и готовый для показа пользователям вид рекламы из заголовков и описания, указанных клиентами в аккаунте Google Реклама, в рассматриваемом случае - ООО «Омега».

Таким образом, Google LLC является рекламопроизводителем, то есть лицом, осуществившем приведение информации в готовую форму для показа пользователям в поисковой системе Google.

Согласно материалам дела, ООО «Омега» определило объект рекламирования и содержание рекламы, что подтвердил на заседании Комиссии генеральный директор ООО «Омега», следовательно, ООО «Омега» является рекламодателем.

Более того, антимонопольный орган приходит к выводу, что ООО «Омега» является также рекламораспространителем, поскольку Общество с использованием площадки - интернет-сайт Google распространило рассматриваемую рекламную информацию.

Согласно п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии со ст. 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требования п.9 ст.7 Федерального закона «О рекламе» несет как рекламодатель, так и рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств. Рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований Федерального закона «О рекламе», в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Из пояснений ООО «Омега» следует, что в настоящее время рассматриваемое рекламное объявление заблокировано со стороны системы Google Реклама.

В соответствии с п.54 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, добровольно устранение лицом совершенного нарушения является основанием для антимонопольного органа не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного и руководствуясь п.1 ч.2 ст.33, ч.1 ст.36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пп.42-47, п.54 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу: «barnaul.mamadeti.ru/ Прерывание беременности –

Клиника «Мать и Дитя Ведущие врачи Барнаула в «Мать и Дитя». Передовые методики. Большой опыт. Звоните! Широкий спектр специалистов. Звоните! Записывайтесь на прием», распространенную 26.11.2020г. в поисковой системе Google ненадлежащей, поскольку при ее размещении нарушено требование п.9 ст.7 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать в связи с нецелесообразностью.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Алтайского краевого УФАС России, для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ст.14.3 КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном ст.198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>