

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 042/05/24-891/2020

«18» сентября 2020г.

г. Кемерово

Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...>

-

Заместителя
председателя
Комиссии:

заместителя руководителя управления;

<...>

>-

начальника отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

Членов Комиссии:

<...>

-

ведущего специалиста - эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 042/05/24-891/2020, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Апекс-Регион» (далее – ООО «Апекс-Регион», ИНН 4217198610, ОГРН 1204200006560, создание юридического лица в форме преобразования 07.05.2020, юридический адрес: 654007, Кемеровская область – Кузбасс, г. Новокузнецк, ул. Орджоникидзе, д. 35, оф. 610 (Центральный р-н)) о распространении рекламы, содержащей признаки нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – ФЗ «О рекламе») в присутствии представителя ООО «Апекс – Регион» <...> (доверенность от 12.05.2020 № 5),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской

области поступило обращение Управления Роскомнадзора по Кемеровской области (вх. от 20.04.2020 № 1877) о рассмотрении заявления <...> о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы в сети Интернет на странице социальной сети «В контакте» Апекс-Радио по адресу: https://vk.com/apexradio?w=wall-4642864_26118.

08.06.2020 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/24-891/2020 в отношении ООО «Апекс – Регион» и назначено к рассмотрению на 03.08.2020 на 10 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Апекс – Регион» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

30.07.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Апекс – Регион» (исх. от 29.07.2020 № 085), из которых следует, что ООО «Апекс – Регион» не имеет возможности представить запись ролика, размещенного 15.04.2020 на странице в социальной сети «Вконтакте» в группе «Апекс – Радио», по адресу https://vk.com/apexradio?w=wall-4642864_26118, так как ООО «Апекс – Регион» указанный ролик не записывало и в группе «Апекс – Радио» не размещало.

Запрашиваемый ролик – видео-контент прямого эфира радиоканала «Апекс – Радио» с участием гостя студии – врача хирурга – проктолога, кандидата медицинских наук, доцента кафедры хирургии <...>, был размещен в группе «Апекс – Радио» в социальной сети «Вконтакте» одним из участников группы «Апекс – Радио».

03.08.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/05/24-891/2020 в присутствии представителя ООО «Апекс - Регион» <...> (доверенность от 12.05.2020 № 5), который поддержал представленные письменные пояснения, а также дополнительно пояснил, что трансляция указанного ролика осуществлялась на сайте «Апекс – Радио», видеозапись мог получить любой слушатель и разместить в социальной сети «Вконтакте». ООО «Апекс – Регион» не записывало и не размещало указанный ролик. В настоящее время данный видеоролик удален.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения представителя ООО «Апекс – Регион», Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств.

Определением от 03.08.2020 рассмотрение дела № 042/05/24-891/2020 было отложено на 18.09.2020 в 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Апекс – Регион» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

14.09.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступили пояснения заявителя по данному делу (исх. б/н от 12.09.2020) в соответствии с которыми нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе происходило не только в группе Вконтакте, но и в прямом эфире радиостанции.

Вместе с тем, заявителем не были указаны дата, время выхода прямого эфира, в связи с чем, установить нарушения требований ФЗ «О рекламе» в данном случае не представляется возможным.

15.09.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступил ответ на запрос ООО «В контакте» (исх. от 26.08.2020 № 3/200826), из которых следует, что администрация сайта предоставляет лишь техническую возможность для общения пользователей и обмена информацией с соблюдением требований законодательства Российской Федерации и Правил пользования сайтом ВКонтакте, самостоятельно не инициирует размещение информации на сайте, не выбирает получателей информации, не участвует в формировании содержания страниц сайта, в момент размещения информации пользователями сайта не знает, и не имеет возможности знать (в том числе технической), нарушает ли такое размещение охраняемые законом права и интересы третьих лиц, не контролирует и не несет ответственности за действия или бездействие любых лиц в отношении использования сайта или формирования и использования содержания страниц сайта.

Администрация сайта не осуществляет предварительную проверку (модерацию и/или цензуру) размещаемой пользователями информации в случаях, прямо не предусмотренных законодательством Российской Федерации, в информационной системе сайта и его программном обеспечении отсутствуют технические решения, осуществляющие предварительную цензуру и контроль действий и информационных отношений пользователей по использованию сайта.

В соответствии с пунктом 5.13.1 правил пользования сайтом ВКонтакте, пользователь вправе создавать группы, публичные страницы и встречи (далее – сообщества) для целей информирования других пользователей о каких – либо событиях, мероприятиях, организациях, как коммерческих, так и некоммерческих, их создании и деятельности, иных интересующих пользователей материалах и/или/либо возможного обсуждения их с другими пользователями.

Сообщество, помимо его создателя, может иметь администраторов, редакторов, модераторов, каждый из которых имеет персональную страницу пользователя сайта, посредством которой входит на сайт для управления сообществом.

В перечень лиц, обладающих правом размещения сведений в сообществе от его имени, входит создатель, а также администраторы и редакторы.

В отличие от страниц пользователей, страницы сообщества не привязываются к персональным данным: имени, фамилии, возрасту, полу, не имеют самостоятельного логина и пароля для входа на сайт

При этом страницы сообществ функционально привязаны к персональным страницам пользователей. Сообщество может иметь создателя, администраторов, редакторов, модераторов, каждый из которых имеет персональную страницу пользователя сайта, посредством которой входит на сайт управления сообществом.

Таким образом, страница одного сообщества может быть связана с несколькими пользователями.

Состав руководства сообществом на сайте не является закрепленным и может

меняться путем снятия и назначения на перечисленные должности или путем передачи прав создателя.

17.09.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Апекс – Регион» (исх. от 16.09.2020 № 116), из которых следует, что модераторами группы «Апекс – Радио» в социальной сети «В контакте» являются следующие лица: <...>. ООО «Апекс – Регион» не располагает информацией о лице – участнике группы «Апекс – Радио», разместившем спорный ролик на странице социальной сети «В контакте» по адресу https://vk.com/apexradio?w=wall-4642864_26118, так как на момент размещения спорного ролика – 15.04.2020 – группа «Апекс – Радио» в социальной сети «В контакте» являлась открытой и насчитывала более 15000 участников. В настоящее время группа «Апекс – Радио» является закрытой и насчитывает 16002 участника.

18.09.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/05/24-891/2020 в присутствии представителя ООО «Апекс-Регион» Кирсанова Сергея Петровича, который поддержал представленные письменные пояснения, а также дополнительно пояснил, что юридическое лицо не имеет отношения к размещению спорного рекламного ролика в социальной сети «В контакте». На момент размещения ролика группа «Апекс-Радио» была открытой, насчитывала 15 тысяч участников, в настоящее время группа является закрытой.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения представителя ООО «Апекс – Регион», Комиссия Кемеровского УФАС России установила.

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение Управления Роскомнадзора по Кемеровской области (вх. от 20.04.2020 № 1877) о рассмотрении заявления <...> о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы в сети Интернет на странице социальной сети «В контакте» Апекс-Радио по адресу: https://vk.com/apexradio?w=wall-4642864_26118.

По указанному адресу был размещен рекламный ролик в виде интервью с врачом хирургом-проктологом кандидатом медицинских наук, доцентом кафедры хирургии <...> в программе «Абсолютно здоров», в котором рассказывалось о методе лечения геморроя «латексное лигирование».

ООО «Апекс-Регион» представило в адрес Кемеровского УФАС России пояснения из которых следует, что в социальной сети «В контакте» в группе радиостанции (радиоканала) «Апекс-Радио» 15.04.2020 был размещен видео-контент прямого эфира радиоканала «Апекс-Радио» с участием гостя студии – врача хирурга-проктолога кандидата медицинских наук, доцента кафедры хирургии <...>. Гость студии был предупрежден о необходимости воздерживаться от рекламы своих услуг и услуг клиники «Абсолютное здоровье». Размещение видео-контента указанного прямого эфира, по мнению ООО «Апекс-Регион», не носит рекламного характера, врачом хирургом-проктологом <...> и клиникой «Абсолютное здоровье» не заказывалось и не оплачивалось, а направлено исключительно на повышение интереса радиослушателей к программе радиоканала «Апекс-Радио».

Частью 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий должна

сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов. В рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах и при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд и должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства). Требования настоящей части не распространяются на рекламу, распространяемую в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, а также в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях, и на иную рекламу, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники.

В нарушение данной правовой нормы в рекламном ролике прямого эфира радиоканала «Апекс-Радио», размещенном 15.04.2020 в социальной сети «В контакте» в группе радиостанции (радиоканала) «Апекс-Радио», не содержится предусмотренного ФЗ «О рекламе» предупреждения.

В соответствии с частями 6 и 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение части 7 статьи 24 данного закона предусмотрена как для рекламодателя, так и для рекламораспространителя.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно пункту 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В рамках рассмотрения данного дела Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что ООО «Апекс – Регион» рекламный ролик не записывало и не размещало по адресу https://vk.com/apexradio?w=wall-4642864_26118. На момент размещения ролика группа «Апекс-Радио» была открытой, насчитывала 15 тысяч участников, в связи с чем не представляется возможным установить лицо, разместившее спорный ролик.

Также Комиссией Кемеровского УФАС России в соответствии с ответом ООО «В контакте» установлено, что, страница одного сообщества может быть связана с несколькими пользователями. Состав руководства сообществом на сайте не является закрепленным и может меняться путем снятия и назначения на перечисленные должности или путем передачи прав создателя.

На основании вышеизложенного, Комиссии Кемеровского УФАС России не представляется возможным установить лицо, разместившее рекламу в социальной сети «В контакте» на странице https://vk.com/apexradio?w=wall-4642864_26118.

Руководствуясь абзацем «е» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия Кемеровского УФАС России,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 042/05/24-891/2020 в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Апекс-Регион» (ИНН 4217198610, ОГРН 1204200006560, создание юридического лица в форме преобразования 07.05.2020, юридический адрес: 654007, Кемеровская область – Кузбасс, г. Новокузнецк, ул. Орджоникидзе, д. 35, оф. 610 (Центральный р-н)) прекратить в связи с невозможностью установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе.