

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

### о вынесении предупреждения по делу

### об административном правонарушении № ТО002/04/14.3-876/2019

21.06.2019г.

г.Уфа, ул.Пушкина, д. 95

Я, заместитель руководителя Башкортостанского УФАС России – начальник отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы <...>, рассмотрев административный материал поступивший от прокуратуры Советского района г.Уфы (исх.№07-01-2019 от 26.04.2019) (вх.№7003 от 08.05.2019), возбужденный в отношении должностного лица – <...> (<...>) (права и обязанности разъяснены),

### УСТАНОВИЛ:

В соответствии со статьей 1 Федерального закона «О рекламе» целями настоящего Федерального закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в РФ единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства РФ о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Целью любого закона является защита и охрана определенных общественных интересов. Включение законодателем в цели

Федерального закона «О рекламе» предотвращения и пресечения ненадлежащей рекламы, говорит о том, что распространение такой рекламы уже является угрозой общественным интересам, охраняемым данным законом.

Согласно пункту 6.1.1 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы (приложение №1 к приказу ФАС России от 23.07.2015 №649/15) территориальный орган осуществляет контроль за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями законодательства о рекламе.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан поступили административные материалы:

- в отношении должностного лица – начальника отдела маркетинга ИП <...> – <...>(исх.№07-01-2019 от 26.04.2019) (вх.№7003 от 08.05.2019):

постановление о возбуждении дела об административном правонарушении от 23.04.2019 года; объяснение <...> от 23.04.2019; приказ №3 от 24.09.2018; договор №29/10/2018 от 29.10.2018; должностная инструкция начальника отдела маркетинга от 24.09.2018; агентский договор от 01.08.2018; разрешение на строительство от 23.05.2018; приказ (распоряжение) о приеме работника на работу от 24.09.2018; акт осмотра Интернет-сайта от 18.04.2019.

- в отношении индивидуального предпринимателя – <...> (исх.№07-01г-2019 от 26.04.2019) (вх.№7002 от 08.05.2019):

постановление о возбуждении дела об административном правонарушении от 22.04.2019 года; объяснение <...> от 22.04.2019; информация Яндекс Помощь; договор №29/10/2018 от 29.10.2018; агентский договор от 01.08.2018; разрешение на строительство от 23.05.2018; акт осмотра Интернет-сайта от 18.04.2019.

от Прокуратуры Советского района г.Уфы, на предмет исполнения законодательства о рекламе при распространении информации, связанной с привлечением денежных средств граждан для строительства жилья.

05.06.2019 года на рассмотрении дела присутствовали:

- представитель прокуратуры Советского района г.Уфы – <...> (служебное удостоверение);

- ИП <...>(ОГРНИП 317028000090263), <...> (доверенность от 05.06.2019);
- представитель ИП <...> – <...>(доверенность);
- должностное лицо – начальник отдела маркетинга ИП <...> – <...> (паспорт).

ИП <...> приобщены следующие материалы (вх.№8458 от 05.06.2019): договор №29/10/2018; учредительные документы ИП <...>.; скриншот переписки.

Также представителем ИП <...> – <...>, заявлено ходатайство об отложении рассмотрения дела на другую дату, для предоставления дополнительных материалов по делу и привлечения к участию в деле ООО «Яндекс» (вх.№8455 от 05.06.2019). Ходатайства удовлетворены.

Комиссией принято решение: производство по делу отложить; привлечь к участию в деле № ТО002/05/28-858/2019 в качестве заинтересованного лица – ООО «Яндекс» (офис «Яндекса» в Уфа).

10.06.2019 г. на рассмотрении дела присутствовали:

- представитель прокуратуры Советского района г.Уфы – <...> (служебное удостоверение);
- ИП <...> (ОГРНИП 317028000090263) (паспорт);
- представитель ИП <...> – <...> (доверенность);
- должностное лицо – начальник отдела маркетинга ИП <...> – <...> (паспорт).

<...> представлены материалы по делу (вх.№8712 от 10.06.2019г.): письменные пояснения; учредительные документы ИП <...>; приказ №3 от 24.09.2018г. «о назначении ответственного лица за выпуск рекламной конструкции»; должностная инструкция начальника отдела маркетинга от 24.09.2018 г.; платежное поручение № 140 от 06.03.2019; акт №117 от 31.03.2019г; счет-договор № Б-1623153520-1 от 28.03.2019 г.

От ИП <...> поступили материалы по делу (вх.№ 8709 от 10.06.2019г.): письменные пояснения; приказ №3 от 04.09.2018г. «о назначении ответственного лица за выпуск рекламной конструкции»; должностная инструкция начальника отдела маркетинга от 24.09.2018 г.

ИП <...> приобщены следующие материалы (вх.№8711 от 10.06.2019): письменные пояснения; скриншот переписки.

Запрашиваемая информация от ООО «Яндекс» в адрес Управления не поступала.

Комиссией Башкортостанского УФАС России было принято решение: продлить срок рассмотрения дела № Т0002/05/28-858/2019; отложить рассмотрение дела на другую дату.

17.06.2019 года на рассмотрении дела присутствовали:

- представитель прокуратуры Советского района г.Уфы – <...> (служебное удостоверение);
- ИП <...> (ОГРНИП 317028000090263) (паспорт);
- представитель ИП <...> – <...> (доверенность);
- должностное лицо – начальник отдела маркетинга ИП <...> – <...> (паспорт).

Запрашиваемая информация от ООО «Яндекс» в адрес Управления не поступала.

Комиссией Башкортостанского УФАС России было принято решение отложить рассмотрение дела на другую дату.

21.06.2019 на рассмотрении дела присутствовали:

- представитель прокуратуры Советского района г.Уфы – <...> (служебное удостоверение);
- представитель ИП <...> – <...> (доверенность);
- ИП <...>.
- начальник отдела маркетинга ИП <...> – <...>.

Начальником отдела маркетинга ИП <...> – <...> приобщены следующие материалы (вх.№9489 от 21.06.2019): дополнительные пояснения по делу.

В адрес Управления поступили документы от ООО «Яндекс» (вх.9505 от 21.06.2019): пояснения по делу; устав ООО «Яндекс».

21.06.2019 года Комиссией Башкортостанского УФАС России по делу Т0002/05/28-858/2019 было принято решение: признать указанную

рекламу ненадлежащей, нарушающей часть 7 статьи 28 ФЗ «О рекламе»; выдать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ИП <...> и ИП <...>; не передавать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении так как административный материал был получен Прокуратура Советского района г.Уфы.

Анализ материалов дела показал, что прокуратурой Советского района г.Уфы осуществлен; выход и произведен осмотр сайта <https://realty.yandex.ru>.

Установлено, что на сайте <https://realty.yandex.ru> размещен баннер с рекламой жилого комплекса «Новый умный дом» с указанием наименования жилого комплекса «Новый умный дом».

При клике на указанный баннер осуществляется переход на сайт <http://stroifed.ru/>, где размещена основная информация о застройщике и объекте строительства.

Застройщиком объекта «Многоэтажный жилой комплекс по ул. Ст. Злобина, д. 31/5 в Советском районе ГО г. Уфа РБ» является ООО «Инвестиционно-строительная компания «СтройФедерация».

Прокуратурой установлено, что между ООО «Инвестиционно-строительная компания «СтройФедерация» и индивидуальным предпринимателем <...> заключен агентский договор от 01.08.2018 в соответствии с которым последний обязуется совершить действия по поиску и привлечению клиентов, готовых финансировать строительство объекта.

Во исполнение названного договора между ИП <...> и ИП заключен договор на настройку и ведение контекстной рекламы в системах Яндекс Директ и Google Adwords от 29.10.2018 № 29/10/2018, в соответствии с которым на сайте <https://realty.yandex.ru> размещен баннер с рекламой жилого комплекса «Новый умный дом».

В соответствии с приказом от 24.09.2018 года № 3 начальником отдела маркетинга ИП <...> назначен <...>».

В рассматриваемом случае ИП <...>, выступая стороной договора №29/10/2018 от 29.10.2018 «На настройку и ведение контекстной рекламы в системах Яндекс Директ и Google adwords», является рекламодателем, а ИП <...>рекламораспространителем.

На заседание Комиссии были представлены письменные пояснения по факту, послужившему основанием для возбуждения настоящего дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в частности пояснения ИП <...> (вх.№8709 от 10.06.2019):

«...ИП <...> через начальника отдела маркетинга <...> - ИП <...> поручала разрабатывать и размещать в сети интернет рекламные баннеры ЖК «Умный дом», общение происходило в мессенджере Wat Саp следующим образом: ИП <...> отделу маркетинга ставится задача по изготовлению баннера определенной тематики, ИП <...> разрабатывает макеты (фотоматериал + текст), после изготовления рекламной продукции начальником отдела маркетинга <...>. проверяется соответствие картинки и текста, а также актуальность цены, что было им исполнено в полном объеме и текст на баннере соответствовал требованиям закона перед его дальнейшим распространением в поисковой сети «Яндекс».

В прокуратуре Советского района г. Уфы РБ попросили представителя прокуратуры показать размещение баннера с рекламой жилого комплекса «Новый умный дом», где, по - мнению, прокуратуры отсутствовали сведения о месте размещения проектной декларации, предусмотренной федеральным законом, фирменное наименование (наименование) застройщика либо указанное в проектной декларации индивидуализирующее застройщика коммерческое обозначение, однако при входе в поисковую систему «Яндекс Директ» было видно, что указанный баннер дает ссылку на проектную декларацию и фирменное наименование застройщика, соответственно, в день выхода и произведения осмотра сайта <https://realty.yandex.ru> представителем прокуратуры, предположительно имел место технический сбой.

В соответствии с заключенным Договором между ИП <...> и ИП <...> от 29.10.2018 г., последний осуществлял настройку и ведение контекстной рекламы в системах Яндекс Директ и Google Adwords, следовательно, ответственность за изготовление и распространение рекламной продукции должен нести ИП <...>.

ИП <...> через начальника отдела маркетинга <...> - ИП <...> предоставила достоверную и соответствующую требованиям закона о рекламе информацию, необходимую для дальнейшего ее распространения, соответственно, ни в действиях ИП <...>, ни в действиях <...> нет состава административного правонарушения и

отсутствуют правовые основания для привлечения <...> к административной ответственности».

Пояснения ИП <...> (вх.№8711 от 10.06.2019):

«...между мной и ИП <...> был заключен договор ведения контекстной рекламы, который предусматривает с моей стороны работы по добавлению ключевых слов, регулированию ставок, включению и выключению объявлений, загрузке графических электронных материалов в рекламную систему Яндекс. Директ. В декабре 2018 и в феврале 2019 с нашей стороны в программе WhatsApp были отправлены ИП <...> и ее представителям <...> и <...> пакеты графических баннеров на проверку и согласование. Возражений по части отсутствия каких-либо надписей нам не поступало. Более того объявления в системе Яндекс.Директ не выходят в публичные показы, пока живой человек –модератор со стороны Яндекса не проверит объявление. В данном случае модераторы Яндекса пропустили объявление на свои площадки. Считаем, что это обязанность рекламной платформы проверить такие технические требования как присутствие надписей».

Пояснения представителя ООО «Яндекса» (вх.№9505 от 21.06.2019):

«...В соответствии с п. 3.3 Оферты рекламодатель (представитель рекламодателя) самостоятельно осуществляет подготовку и редактирование рекламной кампании, в том числе составление/изменение рекламных объявлений, подбор ключевых слов, в соответствии с установленной формой в подразделе «Создать кампанию» сайта «Яндекс.Директ» или соответствующей прикладной программы (в том числе для мобильных устройств) с учетом всех требований, определенных Офертой, если иное не согласовано сторонами дополнительно. В соответствии с п. 3.3.1 Оферты доступ к указанной форме для создания рекламной кампании рекламодателю (представителю рекламодателя) предоставляется через клиентский веб-интерфейс после авторизации в качестве зарегистрированного пользователя сайта «Яндекс.Директ» (в том числе через соответствующие прикладные программы (включая программы для мобильных устройств) путем ввода логина и пароля рекламодателя). Более подробную информацию о порядке размещения рекламных объявлений посредством сервиса «Яндекс.Директ» Вы можете найти в разделе «О Яндекс.Директе» сайта «Яндекс.Директ» по адресу <https://yandex.ru/support/direct/>.

Таким образом, описанный выше порядок размещения рекламных

объявлений не предполагает согласование макетов размещаемых рекламных объявлений между Яндексом и Рекламодателем, а сами рекламные материалы предоставляются Рекламодателем в готовой для размещения форме...».

Пояснения должностного лица – начальника отдела маркетинга ИП <...>– <...>(вх.№9489 от 21.06.2019):

«По существу заданных мне вопросов могу пояснить следующее. В апреле макет рекламного баннера, по которому в данный момент происходит слушание дела, со мной согласован не был. Формат работы между мной и <...> был определен следующим образом: я высылаю ему фотографию нашего объекта и определяю рекламный месседж (например, Умный дом - квартиры с чистовой отделкой), <...> изготавливает баннер и отдает на модерацию и размещение на площадках Яндекса. Общение между нами происходило и происходит посредством мессенджера Ват-САП. Наличие или отсутствие дисклеймера я не проверял, так как считал, что дисклеймер автоматически ставит Яндекс».

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.

В силу пункта 2 статьи 3 Федерального 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена в сети интернет, адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечения внимания потребителей к тому, что бы воспользоваться предложенными услугами (покупкой квартиры в жилом комплексе



«Новый умный дом»).

Согласно ч. 7 ст. 28 Закона о рекламе реклама, связанная с привлечением денежных средств участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости, должна содержать сведения о месте размещения проектной декларации, предусмотренной федеральным законом, фирменное наименование (наименование) застройщика либо указанное в проектной декларации индивидуализирующее застройщика коммерческое обозначение. Реклама, связанная с привлечением денежных средств участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости, может содержать коммерческое обозначение, индивидуализирующее объект (группу объектов) капитального строительства (в случае строительства многоквартирных домов - наименование жилого комплекса), если такое коммерческое обозначение (наименование жилого комплекса) указано в проектной декларации.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 7 статьи 28 Закона несет рекламодатель и рекламодатель и рекламодатель.

В нарушение ч.7 ст. 28 Закона о рекламе реклама жилого комплекса «Новый умный дом» на сайте <https://realty.yandex.ru> не содержит сведения о месте размещения проектной декларации, предусмотренной федеральным законом, фирменное наименование (наименование) застройщика либо указанное в проектной декларации индивидуализирующее застройщика коммерческое обозначение.

Комиссией принято решение выдать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ИП <...> и ИП <...> так как на дату вынесения решения, не были представлены документы подтверждающие факт устранения правонарушения.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 21.06.2019г.

В связи с тем, что нарушение законодательства РФ о рекламе влечет административную ответственность, Прокуратурой Советского района г.Уфы было вынесено постановление о возбуждении дела об административном правонарушении от 22.04.2019 года в отношении

должностного лица – <...> (исх.№07-01-2019 от 26.04.2019) (вх.№7003 от 08.05.2019).

УФАС по Республике Башкортостан вынесено определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № ТО002/04/14.3-876/2019.

05.06.2019 года на рассмотрении дела присутствовали:

- представитель прокуратуры Советского района г.Уфы – <...> (служебное удостоверение);

- должностное лицо – <...> (паспорт <...> <...> заявлено ходатайство (вх.№8456 от 05.06.2019) об отложении рассмотрения дела на другую дату, для предоставления дополнительной информации по делу. Ходатайство удовлетворено.

Рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью истребования дополнительных материалов по делу.

10.06.2019 года на рассмотрение дела присутствовали:

- представитель прокуратуры Советского района г.Уфы – <...> (служебное удостоверение);

- должностное лицо – <...> (паспорт).

Рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью истребования дополнительных материалов по делу

17.06.2019 года на рассмотрение дела присутствовали:

- представитель прокуратуры Советского района г.Уфы – <...> (служебное удостоверение);

- должностное лицо – <...> (паспорт).

Рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью истребования дополнительных материалов по делу

Событие административного правонарушения вменяемое должностному лицу – <...> выражается в распространении ненадлежащей рекламы, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

Объект правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ – отношения в области получения

потребителем достоверной рекламы, соответствующей требованиям законодательства РФ о рекламе.

Субъект правонарушения – должностное лицо – <...> (<...>).

Объективная сторона данного правонарушения состоит в распространении ненадлежащей рекламы, недопустимой с точки зрения законодательства РФ о рекламе.

Субъективная сторона правонарушения характеризуется виной в форме умысла. У должностного лица – <...> имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Таким образом, состав административного правонарушения имеется.

Место совершения административного правонарушения – Республика Башкортостан.

Время совершения административного правонарушения – 18.04.2019г.

Согласно ч.1 ст.14.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях невыполнение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух до двух с половиной тысяч рублей; на должностных лиц - от четырех до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста до пятисот тысяч руб.

Состав административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, является формальным и не требует материально-правовых последствий содеянного.

В силу ст.2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В силу ч.2 ст.4.1 при назначении административного наказания

физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В силу ч.1 ст. 4.1.1 КоАП РФ, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса.

Предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

На основании статьи 4 Федерального закона от 24 июля 2007 г. № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к категории субъектов малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, крестьянские (фермерские) хозяйства.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства (номер – ИЭ9965-19-2184275) индивидуальный предприниматель <...> относится к категории субъекта малого и среднего предпринимательства – микропредприятие.

В материалах дела отсутствует информация о привлечении должностного лица <...> к административной ответственности по статье 14.3 КоАП РФ ранее, что также было отражено в письменных пояснениях. Данная реклама распространялась только на территории Республики Башкортостан (вх.№9490 от 21.06.2019 года).

Данное правонарушение не повлекло за собой причинение вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также имущественного ущерба.

Руководствуясь статьями 2.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, ч.1 ст.14.3, 23.48, 29.10 КоАП РФ,

### **ПОСТАНОВИЛ:**

Признать должностное лицо – <...> (<...>) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ и подвергнуть административному наказанию в виде **предупреждения**.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано лицами, указанными в статьях 25.1 - 25.5 КоАП РФ, вынесенное должностным лицом – в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела.

В соответствии с частью 2 статьи 30.1 КоАП РФ в случае, если жалоба на постановление по делу об административном правонарушении поступила в суд или вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, жалобу рассматривает суд.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.2 КоАП РФ жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается судьбе, в орган, должностному лицу, которыми вынесено постановление по делу и которые обязаны в течение трех суток со дня поступления жалобы направить ее со всеми материалами дела в соответствующий суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.2 КоАП РФ жалоба может быть подана непосредственно в суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, уполномоченным ее рассматривать.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя

<...>