

О назначении административного наказания по делу об административном правонарушении

ООО Яндекс

119021, г. Москва, ул. Льва Толстого,
д. 16 <...>

<...> <...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу №052/04/14.3-2660/2023 об административном правонарушении

30 ноября 2023 г.

г. Нижний Новгород

ВрИО заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области <...>, рассмотрев протокол и материалы дела №052/04/14.3-2660/2023 об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях отношении Общества с ограниченной ответственностью «Яндекс» (далее — ООО «Яндекс») (ИНН 77362075431; ОГРН 1027700339193), в отсутствие потерпевшего и защитника Общества,

УСТАНОВИЛА:

Согласно протоколу об административном правонарушении от 16.11.2023 ООО «Яндекс» вменяется правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ, Кодекс).

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела №052/04/14.3-2660/2023 от 16.11.2023 рассмотрение дела назначено на 30 ноября 2023 года в 9 часов 05 минут по адресу: г. Нижний Новгород, пл. Горького, д.6, 10 этаж.

Общество уведомлено о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении надлежащим образом (почтовый идентификатор: 80080890940972).

В соответствии со статьей 26.11 КоАП РФ должностное лицо, осуществляющее производство по делу об административном правонарушении, оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности. Никакие доказательства не могут иметь заранее установленную силу.

Изучив материалы административного дела, должностное лицо, рассматривающее

дело, приходит к следующим выводам.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение <...> (вх.9459-ЭП/23) по поводу рекламы биологически активной добавки, содержащей признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее ФЗ «О рекламе»).

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области от 27.09.2023 по делу №052/05/25-1620/2023 ООО «Яндекс» признано нарушившим требования части 1.1 статьи 25 ФЗ «О рекламе».

Факты, рассмотренные в рамках дела №052/05/25-1620/2023, согласно части 1 статьи 28.1 КоАП РФ послужили поводом для возбуждения настоящего административного производства.

В период с 02.02.2023 по 29.06.2023 на сайте ООО «Кех Екоммерц» (<https://www.avito.ru/>) размещался баннер с информацией следующего содержания: *«apiora.ru Ахиллан экстракт тысячелистника Биолит 570 р. -27% 790 р. Узнать больше».*

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама, пункт 3 этой же статьи определил, что товар — продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рассматриваемая информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - «Ахиллан экстракт тысячелистника Биолит».

Таким образом, рассматриваемая информация отвечает всем признакам, установленным пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», следовательно, является рекламой.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 24 Технического регламента Таможенного союза «О безопасности пищевой продукции» (ТР ТС 021/2011), утвержденного Решением Комиссии Таможенного союза от 09.12.2011 №880, биологически активные добавки к пище (БАД) относятся к специализированной пищевой продукции, подлежащей государственной регистрации.

Согласно информации, размещенной на сайте https://www.rospotrebнадзор.ru/about/info/news_details.php?ELEMENT_ID=15881, сведения о государственной регистрации специализированной пищевой продукции, в том числе биологически активных добавок к пище (БАД), вносятся в Единый реестр, являются общедоступными и размещаются на обновляемом специализированном поисковом сервере в информационнотелекоммуникационной сети «Интернет» по адресам: <https://www.eurasiancommission.org/> и <http://fp.crc.ru> (российская часть).

В соответствии с размещенном на сайте: https://portal.eaeunion.org/sites/odata/_layouts/15/portal.eec.registry.ui/directoryform.aspx?listid=0e3ead06-5475-466a-a340-6f69c01b5687%itemid=231# реестром свидетельств о

регистрации, биологически активная добавка к пище «Ахиллан» (экстракт травы тысячелистника) имеет свидетельство о государственной регистрации №RU.77.99.88.003.E.012313.12.14 от 17.12.2014 и предназначена для реализации населению через аптечную сеть и специализированные магазины, отделы торговой сети в качестве биологической активной добавки к пище — источника флавоноидов и танинов.

Следовательно, рекламируемое средство «Ахиллан экстракт тысячелистника Биолит» является биологически активной добавкой.

В соответствии с частью 1.1 статьи 25 ФЗ «О рекламе» реклама биологически активных добавок в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о том, что объект рекламирования не является лекарственным средством. В данной рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах, при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд, и такому предупреждению должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

Таким образом, реклама биологически активных добавок должна в каждом случае содержать предупреждение, предусмотренное частью 1.1 статьи 25 ФЗ «О рекламе».

Вместе с тем Закон о рекламе не содержит норм, определяющих, каким именно образом необходимо осуществлять размещение текста в рекламе.

Информация должна быть четко и ясно доведена до потребителей рекламы для адекватного восприятия.

Вместе с тем, требуемое частью 1.1 статьи 25 ФЗ «О рекламе» предупреждение в рассматриваемой рекламе, отсутствовало.

Таким образом, реклама противоречит требованиям части 1.1 статьи 25 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение части 1.1 статьи 25 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Пунктом 7 статьи 3 Закона «О рекламе» установлено, что рекламораспространитель — лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламное сообщение размещалось на сайте <https://www.avito.ru/>.

Сайт является сервисом для размещения объявлений, с помощью которого любой зарегистрированный пользователь может создать и сделать общедоступными объявления о своих предложениях, сгруппированные по характерным общим признакам и обозначенные специальной рубрикой («автомобили», «недвижимость», «работа», «услуги», «личные вещи», «хобби и отдых», «коллекционирование», «картины» и т.д.).

Помимо сведений, указанных выше, сайт содержит ряд специально выделенных блоков для размещения информации (информационный блок), которые согласно договору №РС-25243-11/14 от 01.11.2014, заключенному между Авито и ООО «Яндекс», используются ООО «Яндекс».

Реклама БАД «Ахиллан экстракт тысячелистника Биолит» размещена в системе «Яндекс.Директ», принадлежащей ООО «Яндекс». Макет рекламы автоматически создан системой «Яндекс.Директ» в соответствии с внутренними правилами рекламной системы.

Следовательно, рекламораспространителем рассматриваемого рекламного сообщения является ООО «Яндекс».

Согласно правилам рекламной площадки на странице <https://yandex.ru/support/direct/troubleshooting/shows.html#warning> ООО «Яндекс» указывает: «по требованиям законодательства предупреждения автоматически добавляются к следующим объявлениям: медицинская деятельность, изделия медицинского назначения, лекарственные средства, БАДы, заменители женского молока и питание для младенцев, изделия, конструктивно сходные с оружием; финансовые услуги; долевое строительство и новостройки.»

В «Правилах и модерации биологически активных добавок (БАД)» (<https://yandex.ru/support/direct/moderation/categories/supplementsdietarysupplements.html>) в системе «Яндекс.Директ» возможно размещение рекламы БАД, за исключением БАД с указанием на лечение. Предупреждение «Не является лекарством» в текстовые объявления автоматически добавляются автоматически. Текст предупреждения не зависит от содержания конкретного объявления и не может быть изменен.

Рассматриваемое рекламное сообщение является текстовым объявлением, следовательно, предупреждение «не является лекарством» должно было быть включено ООО «Яндекс».

Таким образом, реклама «*arjoga.ru Ахиллан экстракт тысячелистника Биолит 570 р. -27% 790 р. Узнать больше.*», распространенная ООО «Яндекс» с 02.02.2023 по 29.06.2023, является ненадлежащей, противоречащей требованиям части 1.1 статьи 25 ФЗ «О рекламе».

Факт нарушения ООО «Яндекс» указанных требований ФЗ «О рекламе» установлен Решением Комиссии Нижегородского УФАС России от 27.09.2023 по делу №052/05/25-1620/2023.

Материалы дела №052/05/25-1620/2023 являются неотъемлемой частью настоящего производства.

Нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно части 5 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение установленных законодательством о рекламе требований к рекламе лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, в том числе методов лечения, а также биологически активных добавок — влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц — от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц — от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, ООО «Яндекс» совершило правонарушение, предусмотренное частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

На основании изложенного, протокол об административном правонарушении составлен в отношении ООО «Яндекс».

Место совершения правонарушения — Российская Федерация.

Время совершения правонарушения — с 02.02.2023 по 29.06.2023.

Проверяя соблюдение гарантий прав лица, в отношении которого осуществляется производство по делу об административном правонарушении, должностное лицо, рассматривающее дело, приходит к выводу о том, что протокол об административном правонарушении и иные документы составлены в соответствии с процессуальными требованиями КоАП РФ.

Срок привлечения ООО «Яндекс» к административной ответственности не истек, других обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, также не установлено.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него 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.

ООО «Яндекс» имело возможность для соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе, однако им не были приняты все зависящие от него меры.

Должностное лицо считает доказанной вину ООО «Яндекс» в совершенном административном правонарушении, поскольку факт нарушения требований Федерального закона «О рекламе» установлен совокупностью имеющихся в деле документов, в том числе Решением Комиссии Нижегородского УФАС России по делу №052/05/25-1620/2023 от 27.09.2023.

В ходе рассмотрения дела должностным лицом Нижегородского УФАС России установлено, что причинами и условиями, способствовавшими совершению административного правонарушения по части 5 статьи 14.3 КоАП РФ послужили непринятие достаточных мер для соблюдения статьи 24 ФЗ «О рекламе».

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

При этом оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Согласно пункту 18 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дела об административных правонарушениях», при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения.

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения.

Состав административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, является формальным и не требует материально-правовых последствий содеянного.

Таким образом, оценивая обстоятельства дела, должностное лицо Нижегородского УФАС России не находит исключительности в характере совершенного ООО «Яндекс» административного правонарушения для признания его малозначительным.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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 КоАП РФ 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Таким образом, положение о возможности замены штрафа на предупреждение за впервые совершённое административное правонарушение может быть применено по статьям 14.3, 14.3.1, 14.38, 19.31 КоАП РФ в случае, если дело об административном правонарушении было возбуждено по итогам проведения контрольного (надзорного) мероприятия с взаимодействием с контролируемым лицом, проверки, в ходе которых было установлено соответствующее нарушение законодательства о рекламе.

В случае, если дело об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена статьями 14.3, 14.3.1, 14.38, 19.31 КоАП РФ, возбуждено антимонопольным органом без проведения контрольных (надзорных) мероприятий, проверки, часть 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ не подлежит применению.

В рассматриваемом случае дело об административном правонарушении возбуждено без проведения контрольных (надзорных) мероприятий, следовательно, у должностного лица Нижегородского УФАС России отсутствуют основания для применения статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Согласно части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Согласно части 3.2. статьи 4.1 КоАП РФ при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II КоАП РФ, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

Рассмотрев материалы дела, должностное лицо Нижегородского УФАС России не находит исключительности в характере совершенного ООО «Яндекс» административного правонарушения для назначения административного наказания в

размере менее минимального размера административного штрафа.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1 КоАП РФ административное наказание назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение

Санкции штрафного характера, исходя из общих принципов права, должны отвечать вытекающим из Конституции Российской Федерации требованиям справедливости и соразмерности, что предполагает установление публично – правовой ответственности лишь за виновное деяние и ее дифференциацию в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении взыскания.

Учитывая общие правила назначения административного наказания, основанные на принципах справедливости, соразмерности и индивидуализации ответственности, должностное лицо Нижегородского УФАС России назначает административное наказание в виде минимальной санкции, предусмотренной частью 5 статьи 14.3. КоАП РФ.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 23.48, 26.11, 29.9- 29.11 КоАП РФ, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать ООО «Яндекс» (ИНН 77362075431; ОГРН 1027700339193 юр. адрес: 119021, г. Москва, ул. Льва Толстого д.16) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого установлена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить Обществу у административное наказание в виде штрафа в размере 200 000 (Двести тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

В соответствии с частью 1 статьи 46 Бюджетного кодекса Российской Федерации суммы денежных взысканий (штрафов) за нарушение рекламного законодательства подлежат зачислению: в федеральный бюджет — 40 процентов, в бюджет субъекта Российской Федерации — 60 процентов.

Сумма административного штрафа должна быть перечислена по следующим реквизитам:

Единый казначейский счет (Корреспондентский счет) – №40102810745370000024 в Волго-Вятском ГУ Банка России//УФК по Нижегородской области г. Нижний Новгород;

БИК – 012202102 Казначейский счет (счет получателя) №03100643000000013200 УФК по Нижегородской области (Управление Федеральной Антимонопольной службы по Нижегородской области, л/с 04321510030);

ОКТМО – 22701000;

ОКАТО – 22401373;

ИНН – 5260041262;

КПП – 526001001;

Код налога – 16111601141010003140;

УИН платежа – 16100500000001828292 (обязательно к заполнению).

Назначение платежа – Оплата штрафа по постановлению №052/04/14.3-2660/2023 за ООО «Яндекс».

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление.

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный данным Кодексом, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы не уплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1, частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях настоящее постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке в течение десяти дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

<...>