

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «30» июля 2015 года.

В полном объеме решение изготовлено «14» августа 2015 года.

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

председателя Комиссии – И.С. Гудковой,

членов Комиссии – А.И. Кладочной, А.В. Дерманца,

рассмотрев дело № 3-7-129/77-15 по признакам нарушения ООО «Гугл», ООО «НОКС Онлайн» пункта 9 статьи 7 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38 ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), выразившегося в распространении ООО «НОКС Онлайн», ООО «Гугл» в системе «Google AdWords» рекламы медицинских услуг по искусственному прерыванию беременности,

в присутствии: представителя ООО «Гугл» в лице Н.Н. Афиногеновой, (доверенность № б/н от 18.11.2014), представителя ООО «НОКС Онлайн» в лице С.В. Щербакова (генеральный директор),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 3-7-129/77-15 возбуждено на основании заявления физического лица (вх. № 45616 от 25.11.2015) относительно распространения в сети «Интернет» в системе «Google AdWords» рекламы следующего содержания: «Аборт. *kleo.ru. Медикаментозный аборт на 8-й неделе беременности*».

Не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения дела, выслушав доводы представителей ООО «НОКС Онлайн», ООО «Гугл» оценив в совокупности и взаимосвязи представленные доказательства, применив нормы законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Московского УФАС России приходит к следующим выводам.

ООО «Гугл» (115035, г. Москва, ул. Балчуг, д. 7) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 14.12.2005 за основным государственным регистрационным номером 1057749528100.

ООО «НОКС Онлайн» (117420, г. Москва, ул. Профсоюзная, д. 57, оф. 903) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено

в Единый государственный реестр юридических лиц 12.05.2006 за основным государственным регистрационным номером 1067746589790.

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе, рекламой является информация, распространяемая 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.

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

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Закона о рекламе, товаром является продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Согласно материалам делам, в системе «Google AdWords» размещалась информация следующего содержания: *«Аборт. kleo.ru. Медикаментозный аборт на 8-й неделе беременности»*.

Рассматриваемое объявление содержит средство индивидуализации лица, разместившего указанные сведения (адрес сайта kleo.ru в сети «Интернет»), а также описание предоставляемой услуги.

Информация размещалась посредством системы «Google AdWords» - сервиса контекстной рекламы, а следовательно, сведения были распространены широкому заранее неопределенному кругу лиц из числа пользователей поисковой системы «Google».

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникшего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации как предназначенность для неопределенного круга лиц означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Необходимо отметить, что сервис «Google AdWords» изначально предполагает размещение материалов именно рекламного характера.

Резюмируя изложенное, рассматриваемая информация отвечает всем законодательно установленным признакам рекламы, а именно: содержит объект рекламирования (услуги по искусственному прерыванию беременности, информация о которых размещена на сайте в сети «Интернет» по адресу kleo.ru), сведения распространялись неопределенному кругу лиц посредством сервиса контекстной рекламы, и, исходя из способа распространения и содержания, направлены на привлечение внимания к объекту рекламирования.

В соответствии с пунктом 9 статьи 7 Закона о рекламе, не допускается реклама медицинских услуг по искусственному прерыванию беременности.

Между тем, согласно пояснениям ООО «НОКС Онлайн», распространенная Обществом реклама не является рекламой медицинских услуг по искусственному прерыванию беременности в связи с тем, что ООО «НОКС Онлайн» медицинских услуг не оказывает.

Указанный довод ООО «НОКС Онлайн» не может быть принят во внимание в связи со следующим.

При нажатии на рассматриваемое рекламное объявление в сервисе «Google AdWords» происходит переход на страницу сайта в сети «Интернет» по адресу http://www.kleo.ru/consult/gynecologist/questions_3569.shtml.

Страница перехода размещалась в разделе «КОНСУЛЬТАЦИИ / ГИНЕКОЛОГА». На странице размещен заголовок «МЕДИКАМЕНТОЗНЫЙ АБОРТ НА 8-Й НЕДЕЛЕ БЕРЕМЕННОСТИ», фотография и имя консультирующего врача - Абаева Юлиана Генриховна, а также информация следующего содержания *«Можно ли делать аборт на 8-й неделе беременности? Инна 19 лет. Ответ: Здравствуйте Инна Медикаментозный аборт производится до 6 недели беременности. С уважением, Абаева Юлиана Генриховна. Врач гинеколог по вопросам послеродовой контрацепции»*.

При нажатии на фотографию Абаевой Ю.Г. открывается страница которая содержит, в том числе следующую информацию: *«Юлиана Генриховна является практикующим врачом в клинике «СМ Клиника», г. Москва. Владеет навыками проведения малых гинекологических операций»*.

Необходимо отметить, что проведение искусственного прерывания беременности при сроке до 12 недель относится к числу малых гинекологических операций.

Таким образом, в рассматриваемом случае присутствуют как средства индивидуализации хозяйствующего субъекта - «СМ Клиника», так и информация о конкретном враче, который оказывает услуги, связанные с искусственным прерыванием беременности.

Необходимо отметить, что и наименование клиники (smclinic.ru) и имя врача обладают высокой различительной способностью, в частности, при наборе в поисковых системах в сети «Интернет» имени Абаевой Юлианы Генриховны, открывается значительное количество страниц, содержащих ее фотографию, номер телефона, стоимость консультации, а также информацию о том, каким образом возможно попасть к ней на прием.

Таким образом, оценивая в совокупности содержание рекламы, распространенной посредством сервиса «Google AdWords» - *«Медикаментозный аборт на 8-й неделе беременности»*, и содержания

страницы на которую происходил переход после нажатие на рекламное объявление, Комиссия Московского УФАС Приходит к выводу, что рассматриваемая реклама направлена на привлечения внимание потребителей к медицинским услугам по искусственному прерыванию беременности, оказываемым в «СМ Клиника», а также Абаевой Ю.Г.

Таким образом, при распространении рекламы «*А б о р т . k l e o . r u . М е д и к а м е н т о з н ы й а б о р т н а 8 - й н е д е л е б е р е м е н н о с т и*», размещенной в системе «Google AdWords», выявлено нарушение пункта 9 статьи 7 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе, реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе, является ненадлежащей.

Таким образом, реклама «*А б о р т . k l e o . r u . М е д и к а м е н т о з н ы й а б о р т н а 8 - й н е д е л е б е р е м е н н о с т и*», содержащая признаки нарушения пункта 9 статьи 7 Закона о рекламе, является ненадлежащей.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рассматриваемая реклама размещалась ООО «НОКС Онлайн» на основании договора на оказание услуг по размещению рекламных материалов, заключенного между ООО «НОКС Онлайн» и ООО «Гугл» на условиях Оферты на оказание рекламных услуг «Google AdWords» (далее - Оферта). Данный факт подтверждается письменными пояснениями ООО «Гугл», ООО «НОКС Онлайн» не оспаривается.

Согласно разделу I Оферты, рекламодателем является лицо, рекламные объявления которого размещаются ООО «Гугл» в соответствии с условиями Оферты.

Согласно разделу II Оферты, ООО «Гугл» обязуется оказывать ООО «НОКС Онлайн» рекламные услуги в объеме и в сроки, указанные в Договоре, а ООО «НОКС Онлайн» обязуется оплатить услуги согласно Договору.

Согласно пункту 1 раздела III Оферты, ООО «Гугл» обязуется принимать разумные меры к размещению рекламных объявлений ООО «НОКС Онлайн» в соответствии с предоставленными ему и выбранными им опциями.

Согласно пункту 1 раздела IV Оферты, ООО «НОКС Онлайн» обязуется предоставить Рекламную информацию для всех типов рекламных объявлений.

На основании изложенного, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о том, что лицом, определившим содержание рассматриваемой рекламы, а равно ее рекламодателем, является ООО «НОКС Онлайн», лицом осуществившим распространение рассматриваемой рекламы посредством сервиса «Google AdWords», а равно ее рекламораспространителем, является ООО «Гугл».

Согласно частям 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за

нарушение требований, установленных пунктом 9 статьи 7 Закона о рекламе несет рекламодатель и рекламодатель и рекламодатель.

Таким образом, ответственность за размещение рекламы «Аборт. kleo.ru. Медикаментозный аборт на 8-й неделе беременности» распространяется на нарушение пункта 9 статьи 7 Закона о рекламе несет ООО «НОКС Онлайн» ООО «Гугл».

Установлено, что решением Федеральной антимонопольной службы по делу № 3 7 52/00-08-14 от 19.12.2014, рассматриваемый способ распространения ООО «Гугл» рекламы медицинских услуг по искусственному прерыванию беременности в системе «Google AdWords» был признан ненадлежащим.

Согласно пп. д пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, производство по делу может быть прекращено при принятии другим антимонопольным органом решения по фактам, явившимся основанием для возбуждения дела.

Таким образом, производство по делу № 3-7-129/77-15 в отношении ООО «Гугл» подлежит прекращению.

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

ООО «Гугл» в материалы дела представлены документы, свидетельствующие о прекращении распространения рассматриваемой рекламы.

На основании изложенного, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи предписаний о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Московского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать рекламы медицинских услуг по искусственному прерыванию беременности «Аборт. kleo.ru. Медикаментозный аборт на 8-й неделе беременности», распространяемую ООО «НОКС Онлайн» в системе «Google AdWords», ненадлежащей в связи с нарушением требований пункта 9 статьи 7 Закона о рекламе.
2. Не выдавать ООО «НОКС Онлайн» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу

Московского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в связи с истечением сроков привлечения к административной ответственности.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, статьей 37 Закона о рекламе.