

Исх.№ АЯ-08/5171 от 29.04.2021

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан <...> – (должностное лицо), рассмотрев протокол и материалы дела № 016/04/14.3-383/2021 об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица ООО «Гарант» (115516, г. Москва, ул. Промышленная, д. 11, стр. 3, э. 4, пом. 1, к. 19Б, оф. 40; ОГРН: 1207700013510, дата присвоения ОГРН: 21.01.2020, ИНН: 9724002030, КПП: 772401001) по факту нарушения требований пункта 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в отсутствие ООО «Гарант» или его представителя по доверенности, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения настоящего административного дела,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан поступило обращение Сайтова Т.Ф. (вх. №6716/ж от 15.05.2020 г.) по факту распространения в поисковой системе «Яндекс» рекламы, с текстом: «Официальный сервис центр Самсунг Ремонт Самсунг! ...»; «Хуавей сервис Казань Официальный сервис Huawei...»; «Хуавей сервис Казань Официальный сервис Huawei...»; «Сервисный центр XIAOMI в Казани Официальный сервис...»; «Сервисный центр SONY Официальный сервис центр SONY...»; «Сервисный центр LG в Казани Официальный сервис LG...»; «Центр ASUS в Казани Официальный сервис центр ASUS...», которая имеет признаки нарушения Федерального закона от 13 марта 2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Изображения рекламных материалов представлены ниже:

Таким образом, в поисковой системе «Яндекс» распространялась контекстная реклама следующих сайтов:

<...> с текстом рекламы: «Официальный сервис центр Самсунг Ремонт Самсунг!»,

<...> с текстом рекламы: «Хуавей сервис Казань Официальный сервис Huawei!»,

<...> с текстом рекламы: «Сервисный центр XIAOMI в Казани Официальный сервис»,

<...> с текстом рекламы: «Сервисный центр Sony Официальный сервис центр Sony»,

<...> с текстом рекламы: «Сервисный центр LG в Казани Официальный сервис LG».

Согласно части 1 статьи 3 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.

Объектом рекламирования, согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе, 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.

Объектом рекламирования в рассматриваемой рекламе выступает сервисная услуга по ремонту техники.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Закона о рекламе).

Независимо от формы или используемого средства распространения реклама должна быть распознаваема без специальных знаний или без применения технических средств непосредственно в момент ее представления именно как реклама.

Таким образом, признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, сформировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

Содержание размещенной на прицепе информации свидетельствует о том, что она по своему содержанию и целевой направленности является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования: услугам по приёму/покупке лома.

Как указано в Постановлении Конституционного Суда РФ от 04.03.1997 N4-П "По делу о проверке конституционности статьи 3 Закона о рекламе, реклама рассматривается законодателем как средство продвижения товаров, работ и услуг на общий рынок Российской Федерации.

Согласно Международному кодексу рекламной практики под потребителем понимается любое лицо, к которому адресуется реклама, или которая может достичь его, вне зависимости от того, является ли он конечным потребителем, торговым клиентом или пользователем.

Экономической целью размещения рекламы для лица, осуществляющего производство, реализацию товара (работ, услуг), является продвижение и продажа товара (работ, услуг) оптовому покупателю и конечному потребителю.

Таким образом, информация со сведениями: «Официальный сервис центр Самсунг Ремонт Самсунг! ...»; «Хуавей сервис Казань Официальный сервис Huawei...»; «Хуавей сервис Казань Официальный сервис Huawei...»; «Сервисный центр XIAOMI в Казани Официальный сервис...»; «Сервисный центр SONY Официальный сервис центр SONY...»; «Сервисный центр LG в Казани Официальный сервис LG...»; «Центр ASUS в Казани Официальный сервис центр ASUS...», в силу статьи 3 Закона «О рекламе» является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к услугам сервисных центров.

Согласно информации, представленной ООО «Яндекс» реклама с текстом:

«Официальный сервис центр Самсунг Ремонт Самсунг! ...»; «Хуавей сервис Казань Официальный сервис Huawei...»; «Хуавей сервис Казань Официальный сервис Huawei...»; «Сервисный центр XIAOMI в Казани Официальный сервис...»; «Сервисный центр SONY Официальный сервис центр SONY...»; «Сервисный центр LG в Казани Официальный сервис LG...»; «Центр ASUS в Казани Официальный сервис центр ASUS...» была размещена в рамках договора возмездного оказания услуг № 74008/17 от 20.10.2017, заключенного между ООО «Яндекс» и ООО «АДВ-сервис» (196084, г. Санкт-Петербург, ул. Цветочная, д. 16, лит П, пом. 4.6; ИНН: 7810704382, КПП: 781001001, ОГРН: 1177847285967, дата регистрации: 25.08.2017 г.).

В ходе рассмотрения дела представитель ООО «АДВ-сервис» пояснил, что ООО «АДВ-сервис» не является рекламодателем. Сервис ООО «АДВ-сервис» «eLama» является автоматизированной системой, которая помогает рекламодателям в выборе способа распространения рекламы. Сервис «eLama» – платформа автоматизированная контекстной рекламы, который упрощает процесс работы с рекламными компаниями на Интернет-площадках (в рекламных системах). ООО «АДВ-сервис» не проводит модерацию рекламных объявлений со своей стороны. Рекламные объявления, созданные клиентами ООО «АДВ-сервис» в Сервисе «eLama», выгружаются в рекламные системы (в том числе, Яндекс.Директ) из Сервиса «eLama» автоматически.

Распространение в поисковой системе «Яндекс» рекламы, с текстом: «Официальный сервис центр Самсунг Ремонт Самсунг! ...»; «Хуавей сервис Казань Официальный сервис Huawei...»; «Хуавей сервис Казань Официальный сервис Huawei...»; «Сервисный центр XIAOMI в Казани Официальный сервис...»; «Сервисный центр SONY Официальный сервис центр SONY...»; «Сервисный центр LG в Казани Официальный сервис LG...»; «Центр ASUS в Казани Официальный сервис центр ASUS...» было осуществлено на основании акцепта ООО «Гарант» оферты ООО «АДВ-сервис» на оказание услуг в интернете.

ООО «Айклиник» пояснило, что был заключен договор оказания рекламных услуг № 3/20 от 05.02.2020 года с ООО «Гарант», по которому ООО «Гарант» берет обязательства по изготовлению и размещению рекламы в соответствии с п. 1.1. и п. 2.2. договора.

Вся ответственность за изготовление, размещение и распространение вышеуказанных рекламных материалов, в соответствии с главой 5 договора оказания рекламных услуг № 3/20 от 05.02.2020 года, лежит на Исполнителе, т.е. ООО «Гарант».

ООО «Гарант» взяло на себя обязательства по полному рекламному сопровождению компании, на данный момент договор оказания услуг договор оказания рекламных услуг № 3/20 от 05.02.2020 года с ООО «Гарант» расторгнут, в связи с нарушениями.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ, основной вид деятельности ООО «Айклиник» 95.21 Ремонт электронной бытовой техники, что подтверждает представленный Устав ООО «Айклиник».

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ, основной вид деятельности ООО «Гарант» 95.21 Ремонт электронной бытовой техники.

Вместе с тем, в соответствии с информацией, представленной на официальных интернет-сайтах ООО «Айклиник» (129090, г. Москва, пер. Коптевский 1-й, д. 26, стр 1, эт. 1, пом. 1, ком. 3; ИНН: 7708354793, КПП: 770801001, ОГРН: 1197746435512, дата регистрации: 09.07.2019 г.), ООО «Гарант» (115516, г. Москва, ул. Промышленная, д. 11, стр. 3, э. 4, пом. 1, к. 19Б, оф. 40; ОГРН: 1207700013510, Дата присвоения ОГРН: 21.01.2020, ИНН: 9724002030, КПП: 772401001) не являются официальными сервисными центрами организаций.

Официальных интернет-сайты сервисных центров представлены ниже:

SAMSUNG (<...>),

HUAWEI (<...>),

XIAOMI (<...>),

SONY (<...>),

LG (<...>),

ASUS (<...>).

В соответствии со статьей 5 Федерального закона № 38-ФЗ реклама должна быть добросовестной и достоверной.

Согласно пункту 20 части 3 статьи 5 Закон «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

В соответствии с ч. 7 ст. 5 Закона «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Согласно ч. 6 ст. 38 Закона «О рекламе» рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований, установленных п. 20 ч. 3 ст. 5, ч. 7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

Статьей 3 Закона «О рекламе» установлено, что рекламодаделец – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Из указанного определения следует, что рекламодателем может быть как лицо, заинтересованное в реализации объекта рекламирования (изготовитель товара, продавец товара, лицо, оказывающее услуги), так и иное лицо, если указанное лицо совершило действия по выбору объекта рекламирования (под которым понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама) и содержания рекламной информации. При этом отнесение того или иного лица к рекламодателю осуществляется исходя из объекта рекламирования, к которому формируется интерес в рекламе, условий договора о распространении рекламы, а также иных обстоятельств распространения

рекламы (письмо ФАС России от 31.05.2016 №АК/36350/16 «О разъяснении отдельных положений Федерального закона «О рекламе»).

В ходе рассмотрения дела было установлено, что объект рекламирования определило ООО «Айклиник» (129090, г. Москва, пер. Коптевский 1-й, д. 26, стр 1, эт. 1, пом. 1, ком. 3; ИНН: 7708354793, КПП: 770801001, ОГРН: 1197746435512, дата регистрации: 09.07.2019 г.), которое является рекламодателем. ООО «Айклиник» заинтересовано в продвижении своих сервисных услуг по ремонту техники. Согласно договору оказания рекламных услуг №3/20 от 05.02.2020, заключенному между ООО «Айклиник» и ООО «Гарант» заказчик, то есть ООО «Айклиник» имел право не предоставлять к размещению материалы, противоречащие законодательным нормам. Кроме того ООО «Айклиник» оказало услугу заявителю Саитову Т.Ф. по ремонту разъема зарядки смартфона Самсунг на основании договора от 07.05.2020г., где указан ИНН: 7708354793 ООО «Айклиник».

Рекламодателем также является ООО «Гарант», согласно договору оказания рекламных услуг №3/20 от 05.02.2020 ООО «Гарант» были осуществлены действия по изготовлению и размещению рекламы. Рекламные объявления размещались в сети Интернет через Сервис «eLama» обществом с ограниченной ответственностью «ГАРАНТ».

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, – влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, действия ООО «Гарант», выразившиеся в нарушении законодательства о рекламе, образуют состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Время совершения административного правонарушения: 15.05.2020г.

Место совершения административного правонарушения: Республика Татарстан, г. Казань.

В целях извещения ООО «Гарант» о дате, времени и месте рассмотрения протокола и материалов административного дела по месту регистрации юридического лица 115516, г. Москва, ул. Промышленная, д. 11, стр. 3, э. 4, пом. 1, к. 19Б, оф. 40 направлялась телеграмма.

24.04.2021 г. в адрес Управления вернулась телеграмма с отметкой «не доставлена, зарегистрирован, юридический адрес, местонахождение неизвестно».

Согласно части 3 статьи 54 Гражданского Кодекса Российской Федерации в едином государственной реестре юридических лиц должен быть указан адрес юридического лица.

Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых

сообщений (статья 165.1 ГК РФ), доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственной реестре юридических лиц, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

Таким образом, ООО «Гарант» надлежащим образом извещено.

Рассмотрение дела об указанном правонарушении состоялось 26 апреля 2021 года в 11 часов 00 минут по адресу: г. Казань, ул. Московская, д. 55, в отсутствие ООО «Гарант» или его представителя по доверенности.

Доказательствами по настоящему делу являются материалы дела №016/05/5-1154/2020, возбужденного Татарстанским УФАС России по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (Исх. №АЯ-08/13936 от 15.10.2020) по делу №016/05/5-1154/2020 реклама с текстом: «Официальный сервис центр Самсунг Ремонт Самсунг! ...»; «Хуавей сервис Казань Официальный сервис Huawei...»; «Хуавей сервис Казань Официальный сервис Huawei...»; «Сервисный центр XIAOMI в Казани Официальный сервис...»; «Сервисный центр SONY Официальный сервис центр SONY...»; «Сервисный центр LG в Казани Официальный сервис LG...»; «Центр ASUS в Казани Официальный сервис центр ASUS...», распространенная в поисковой системе «Яндекс» признана ненадлежащей, не соответствующей требованиям пункта 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 N38-ФЗ «О рекламе». Рекламодателем признан ООО «Айклиник» (129090, г. Москва, пер. Коптевский 1-й, д. 26, стр 1, эт. 1, пом. 1, ком. 3; ИНН: 7708354793, КПП: 770801001, ОГРН: 1197746435512, дата регистрации: 09.07.2019 г.) и ООО «Гарант» (115516, г. Москва, ул. Промышленная, д. 11, стр. 3, э. 4, пом. 1, к. 19Б, оф. 40; ОГРН: 1207700013510, дата присвоения ОГРН: 21.01.2020, ИНН: 9724002030, КПП: 772401001).

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица (личность виновного, его имущественное положение) обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств смягчающих и отягчающих административную ответственность, Управлением не установлено.

Учитывая то обстоятельство, что у ООО «Гарант» имелись условия для соблюдения требований Закона о рекламе, оснований для признания указанного правонарушения в силу статьи 2.9 КоАП РФ малозначительным не имеется.

Совершенное правонарушение, состав которого носит формальный характер, не является исключительным случаем, поэтому не могло быть расценено в качестве малозначительного. Ответственность за указанные деяния наступает независимо от возникновения или невозникновения общественно опасных последствий.

Наступление общественно опасных последствий при совершении правонарушений с формальным составом презюмируется самим фактом совершения действий или бездействия.

Обязанность каждого соблюдать закон закреплена в Конституции Российской Федерации.

В рассматриваемом случае совершенное правонарушение посягает на права неопределенного круга лиц, как возможных потребителей рекламируемых услуг на получение полной и достоверной информации, что создает в результате совершения данного правонарушения существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы.

При рассмотрении настоящего дела обстоятельств, предусмотренных статьей 24.5 КоАП РФ, не выявлено, равно, как отсутствуют и иные основания для прекращения производства по делу об административном правонарушении.

Татарстанским УФАС России установлено, что согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенному на сайте <...>, ООО «Гарант» является микропредприятием. Также административное правонарушение по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ ООО «Гарант» совершено впервые.

Исследовав материалы административного дела № 016/04/14.3-383/2021 антимонопольным органом принято назначение административного наказания ООО «Гарант» в виде предупреждения.

Согласно части 2 статьи 3.4 КоАП РФ, 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.

Согласно части 3 статьи 3.4 КоАП РФ, 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Согласно части 1 статьи 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Оснований для применения ст. 2.9 КоАП РФ не установлено.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3, части 2 и 3 статьи 3.4, частью 1 статьи 4.1.1, частью 2 статьи 25.1, статьей 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать юридическое лицо ООО «Гарант» (115516, г. Москва, ул. Промышленная, д. 11, стр. 3, э. 4, пом. 1, к. 19Б, оф. 40; ОГРН: 1207700013510, дата присвоения ОГРН: 21.01.2020, ИНН: 9724002030, КПП: 772401001) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить наказание в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП РФ 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.

<...> – (должностное лицо)