

ООО «Яндекс»

ул. Л.Толстого, д.16, г. Москва

info@yandex-team.ru

antonfilin@yandex-team.ru

**Постановление
о наложении штрафа по делу № 03-07/55-2017
об административном правонарушении**

18 мая 2017 года г. Йошкар-Ола

Заместитель руководителя - начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее - Марийское УФАС России) и ровна, рассмотрев протокол № 03-07/55-2017 от 05 мая 2017 года и материалы административного дела № 03-07/55-2017, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Яндекс» (ОГРН 1027700229193, ИНН 7736207543; ул. Л.Толстого, д.16, г. Москва) по факту нарушения требования пункта 7 статьи 7 [Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»](#), выразившихся в распространении рекламы «Школа массажа Панфилова! Полноценное обучение! Практикующие мастера. Выдается сертификат! Торопись! per21.ru», «Школа массажа Панфилова! Полноценное обучение! Практикующие мастера. Выдается сертификат! Торопись! per12.ru» в системе Яндекс Директ (решение Марийского УФАС России от 17.02.2017 по делу № 03-21/03-2017), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

в присутствии представителя потерпевшего , действующего на основании доверенности от,

в отсутствие представителя ООО «Яндекс», надлежащим образом извещённого о дате, месте, времени рассмотрения дела (ходатайство общества о рассмотрении дела без участия представителя от 17.05.2017 вх.№5500),

установила:

Марийским УФАС России возбуждено дело об административном правонарушении № 03-07/55-2017 в отношении ООО «Яндекс» по факту

нарушения требований пункта 7 статьи 7 [Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»](#), выразившихся в распространении рекламы «Школа массажа Панфилова! Полноценное обучение! Практикующие мастера. Выдается сертификат! Торопись! per21.ru», «Школа массажа Панфилова! Полноценное обучение! Практикующие мастера. Выдается сертификат! Торопись! per12.ru» в системе Яндекс Директ, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Протокол об административном правонарушении № 03-07/55-2017 от 05 мая 2017 года составлен ведущим специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России в соответствии со статьями 28.2, 28.3 КоАП РФ.

Протокол составлен в отсутствие представителя ООО «Яндекс», при этом общество было надлежащим образом извещено о дате и времени составления протокола об административном правонарушении. В адрес ООО «Яндекс» 25.04.2017 направлено определение о возбуждении дела об административном правонарушении исх. №03-07/3218, с указанием даты, времени, места составления протокола об административном правонарушении). От ООО «Яндекс» поступило письменное ходатайство о составлении протокола в отсутствие представителя общества.

Копия протокола с указанием даты, времени и места рассмотрения дела № 03-07/55-2017 (исх.№03-07/3622 от 10.05.2017) направлена заказным письмом с уведомлением о вручении по юридическому адресу ООО «Яндекс». Протокол получен обществом 17.05.2017, о чем свидетельствует информация, имеющаяся на сайте Почты России в разделе отслеживание почтовых отправлений. На дату рассмотрения протокола от ООО «Яндекс» поступило ходатайство о рассмотрении протокола в отсутствие представителя общества.

Протоколом установлено следующее.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) поступило заявление от 18.10.2016 (вх. № 12741) ИП Панфилова А.В. на неправомерные действия, выразившиеся в распространении сведений об оказании услуг по обучению массажу в системе Яндекс Директ следующего содержания: «Школа массажа Панфилова! Полноценное обучение! Практикующие мастера. Выдается сертификат! Торопись! Авторские методики. Индивидуальный подход. Гарантии трудоустройства. per12.ru». Также при рассмотрении поступивших материалов антимонопольным органом установлено, что в системе Яндекс.Директ также размещалась реклама следующего содержания: Школа массажа Панфилова! Полноценное обучение! Практикующие мастера. Выдается сертификат! Торопись! Авторские методики. Индивидуальный подход. Гарантии трудоустройства. per21.ru» (далее – Реклама).

По факту размещения указанной рекламы Марийским УФАС России возбуждено дело о нарушении законодательства о рекламе №03-21/03-2017 по признакам нарушения пункта 4 части 2 статьи 5, пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее- Закон о рекламе).

Решением Комиссии Марийского УФАС России от 17.02.2017 по делу № 03-21/03-2017 реклама «Школа массажа Панфилова! Полноценное обучение! Практикующие мастера. Выдается сертификат! Торопись! Авторские методики. Индивидуальный подход. Гарантии трудоустройства. per12.ru», « Школа массажа Панфилова! Полноценное обучение! Практикующие мастера. Выдается сертификат! Торопись! Авторские методики. Индивидуальный подход. Гарантии трудоустройства. per21.ru» признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 4 части 2 статьи 5, пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе реклама - 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.

Информация, указанная в рассматриваемой объявлении, является рекламой, так как распространена в сети Интернет, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

Под объектом рекламирования понимают 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 (статья 3 Закона о рекламе).

Из содержания текста рекламной информации следует, что объектом рекламирования являются услуги по обучению массажу, «школа массажа Панфилова», а также сайты компании per12.ru, per21.ru.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о рекламе предусмотрены общие требования к рекламе, в соответствии с которой реклама должна быть добросовестной и достоверной.

В соответствии с пунктом 7 статьи 7 Закона о рекламе не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение [лицензий](#) или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Для оказания образовательных услуг, являющихся составной частью медицинской помощи, необходимо наличие специального разрешения (лицензии), выданной в порядке, предусмотренном пунктом 40 части 1

статьи 12 Федерального закона от 04 мая 2011 года №99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности».

Также в соответствии со статьей 91 Федерального закона от 29 декабря 2012 года № 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» (далее – Закон об образовании) образовательная деятельность подлежит лицензированию в соответствии с законодательством Российской Федерации о лицензировании отдельных видов деятельности. Лицензирование образовательной деятельности осуществляется по видам образования, по уровням образования, по профессиям, специальностям, направлениям подготовки (для профессионального образования), по подвидам дополнительного образования.

В соответствии с частью 15 статьи 60 Закона об образовании организации, осуществляющие образовательную деятельность, вправе выдавать лицам, освоившим образовательные программы, по которым не предусмотрено проведение итоговой аттестации, документы об обучении по образцу и в порядке, которые установлены этими организациями самостоятельно.

Пунктом 7 Порядка организации и осуществления образовательной деятельности по дополнительным общеобразовательным программам, утвержденного приказом Минобрнауки России от 29 августа 2013 года № 1008 (зарегистрирован в Минюсте России 27 ноября 2013 года № 30468) (далее - Порядок) предусмотрено, что организации, осуществляющие образовательную деятельность, организуют образовательный процесс в соответствии с индивидуальными учебными планами в объединениях по интересам, сформированных в группы учащихся одного возраста или разных возрастных категорий (разновозрастные группы), являющиеся основным составом объединения (например, клубы, секции, кружки, лаборатории, студии, оркестры, творческие коллективы, ансамбли, театры) (далее - объединения), а также индивидуально.

В рассматриваемой рекламе имеются ссылки на сайты per12.ru, per21.ru. Из протоколов осмотра указанных сайтов следует, что учебный центр «Перспектива» реализует комплекс основных характеристик по обучению: так по программе «Обучение массажу» предусмотрено прохождение обучения курсом, обучение технике и методике работы, приемам массажа, изучение физиологических основ, гигиенических основ массажа, средств, используемых для данной процедуры, изучение противопоказаний и показаний. Также на сайтах имеются сведения о планируемых результатах обучения, сроке обучения (36 часов), преподавательском составе, формах аттестации (экзамен), выдаваемом документе по окончании обучения (сертификат).

ООО «Перспектива» осуществляет комплекс мероприятий, включающих семинары, мастер-классы, лекции, по итогам прохождения которых выдается сертификат.

В силу пункта 3 Положения о лицензировании образовательной деятельности, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 28.10.2013 № 966, образовательная деятельность как лицензируемый вид деятельности включает в себя оказание образовательных услуг по реализации образовательных программ по перечню согласно [приложению](#), в том числе дополнительных общеобразовательных программ - дополнительных общеразвивающих программ, дополнительных общеобразовательных программ - дополнительных предпрофессиональных программ, дополнительных профессиональных программ повышения квалификации, дополнительных профессиональных программ профессиональной переподготовки.

Из пояснений Министерства образования и молодежной политики Чувашской Республики от 22.11.2016 вх.№13732 следует, что согласно имеющимся на сайте per12.ru сведений ООО «Перспектива» при реализации курса «Массаж» реализует дополнительную общеразвивающую программу (вид образования: дополнительное образование; подвид дополнительного образования: дополнительное образование детей и взрослых).

Также согласно ответу Министерства образования и науки Республики Марий Эл от 18.11.2016 вх.№13740 образовательная деятельность, осуществляемая ООО «Перспектива», подлежит лицензированию.

В связи с вышеизложенным, по мнению уполномоченных органов, деятельность ООО «Перспектива» подлежит лицензированию в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Таким образом, ООО «Перспектива» фактически ведет образовательную деятельность, реализуя программы дополнительного образования, в том числе по обучению курсам массажа.

Следовательно, рассматриваемая реклама является рекламой образовательных услуг, на оказание которых требуется лицензия на осуществление образовательной деятельности.

В то же время из ответов Министерства образования и науки Республики Марий Эл, Министерства образования и молодежной политики Чувашской Республики следует, что ООО «Перспектива» не имеет лицензии на осуществление образовательной деятельности.

Таким образом, рассматриваемая реклама нарушает требования пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе, поскольку представляет собой рекламу услуг, на оказание которых не получена лицензия на осуществление образовательной деятельности.

Пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе предусмотрены понятия рекламодателя, рекламопроизводителя и рекламораспространителя. Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в

виде рекламы форму; рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Размещение указанной рекламы на рекламных площадках в сети Интернет осуществлялось на основании договора возмездного оказания услуг от 01.03.2015 №32244/15, заключенного между ООО «Яндекс» и ООО «еЛама». Согласно указанному договору ООО «Яндекс» (рекламодатель) приняло на себя обязательство оказывать ООО «еЛама» (агентству) рекламные услуги, связанные с размещением в сети интернет предоставленных агентством рекламных материалов третьих лиц. В силу пункта 2.4 указанного договора ООО «еЛама» гарантирует, что размещение Яндексом рекламных материалов не влечет за собой нарушение каких-либо прав третьих лиц и действующего законодательства. Кроме того, в силу 6.4 указанного договора ООО «еЛама» самостоятельно несет ответственность за соблюдение всех требований законодательства, в том числе законодательства о рекламе.

ООО «Яндекс» письмами от 13.12.2016 вх.№14854, представило скриншоты рекламных объявлений, размещенных в системе Яндекс.Директ, статистику показа объявлений (с текстом «Школа массажа Панфилова! Полноценное обучение! Практикующие мастера. Выдается сертификат! Торопись! per21.ru» в период с 19.05.2016 по 29.11.2016, с текстом «Школа массажа Панфилова! Полноценное обучение! Практикующие мастера. Выдается сертификат! Торопись! per12.ru» в период с 27.06.2016 по 29.11.2016), скриншоты интерфейса модерации, из которых следует, что размещение рассматриваемой рекламы осуществлено пользователем «Влад учебный центр (elama-16049623)».

ООО «Яндекс» является владельцем и администратором домена www.yandex.ru.

Фактическое доведение рекламы до пользователей сети Интернет осуществляет ООО «Яндекс», действия общества отвечают буквальному определению понятия, данному в пункте 7 статьи 3 Закона о рекламе в отношении рекламодателя – распространение рекламы с использованием любых средств, в данном случае — системы Яндекс.Директ.

На основании изложенного, рекламодателем является ООО «Яндекс».

В силу части 7 [статьи 38](#) Закона о рекламе ответственность за нарушение пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Ответственность за нарушение пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ. В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламой,

рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных [частями 2 - 5](#) данной статьи влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от ста тысяч до пятиста тысяч рублей.

В силу части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Одним из обстоятельств, подлежащих выяснению по делу об административном правонарушении, является виновность лица в совершении административного правонарушения (статья 26.1 КоАП РФ).

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Антимонопольным органом установлено, что ООО «Яндекс» при должной внимательности и осмотрительности при размещении рекламы могло предвидеть последствия - возможность нарушения законодательства о рекламе, имело возможность выполнить возложенную на него обязанность, и предотвратить совершение административного правонарушения, но не предприняло всех зависящих от него мер по соблюдению действующего законодательства о рекламе.

Антимонопольный орган на основе собранных по делу доказательств приходит к выводу, что вина ООО «Яндекс» в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе установлена.

Событие административного правонарушения – нарушение требований пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе», выразившегося в распространении ненадлежащей рекламы в системе Яндекс.Директ в сети Интернет.

Место совершения административного правонарушения: Российская Федерация- территория распространения рекламы в сети Интернет.

Время совершения административного правонарушения: 19.05.2016 г.- 29.11.2016 – период размещения рекламы в сети Интернет в системе Яндекс.Директ.

Состав административного правонарушения, совершенного ООО «Яндекс» и предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, образуют:

- объект административного правонарушения - установленный порядок производства, размещения и распространения рекламы;
- объективная сторона — действия ООО «Яндекс», направленные на доведение рекламы до потребителей с нарушением пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе;
- субъект правонарушения – ООО «Яндекс»,
- субъективная сторона - виновное совершение административного правонарушения, так как у ООО «Яндекс», имелась возможность соблюдения законодательства о рекламе, но им не были приняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

Следовательно, установлено, что имело место событие административного правонарушения и факт его совершения ООО «Яндекс». Имелись основания для составления протокола об административном правонарушении, юридические признаки (противоправность, виновность, наказуемость) и все элементы состава административного правонарушения, предусмотренные нормой права (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона).

Дополнительно должностным лицом был исследован вопрос о малозначительности.

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.

Как разъяснил Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 18 постановления Пленума от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел 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.

Кроме того, квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 указанного постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Таким образом, адми

нистративные органы обязаны установить не только формальное сходство содеянного с признаками того или иного административного правонарушения, но и решить вопрос о социальной опасности деяния. Действия ООО «Яндекс» содержат нарушение законодательства о рекламе и свидетельствуют о пренебрежительном отношении юридического лица к исполнению своих обязанностей по соблюдению норм в сфере законодательства о рекламе.

Совершенное ООО «Яндекс» правонарушение посягает на установленные нормативными правовыми актами гарантии на защиту потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку требования законодательства о рекламе, а также установление в части 1 статьи 14.3 КоАП РФ административной ответственности за их нарушение направлены на охрану прав потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку потребители признаются слабой стороной данных отношений, не обладающей специальными познаниями.

Таким образом, оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя, должностное лицо Марийского УФАС России пришло к выводу о том, что совершенное ООО «Яндекс» правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с чем, отсутствуют основания для признания его малозначительным.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ), не установлено.

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

Все вышеуказанные обстоятельства учитываются в совокупности при назначении наказания за административное правонарушение.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, не установлено.

Основанием, отягчающим административную ответственность, является повторное привлечение лица к административной ответственности за размещение ненадлежащей рекламы в сети Интернет (ранее ООО «Яндекс» постановлением ФАС России от 20.07.2016 №4-14.3-765/00-08-16 привлечено к административной ответственности в виде штрафа в размере 100000 рублей, постановление оплачено 25.07.2016 платежное поручение №57977).

Основания для применения статьи 4.1.1 КоАП РФ не установлены.

Таким образом, должностное лицо считает возможным назначить ООО «Яндекс» административное наказание в виде штрафа в минимальном

размере санкции ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ в сумме 100 000 (сто тысяч) рублей. Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 4.1, 4.2, 4.3, ч. 1 ст. 14.3, 23.48, ч. 1 ст. 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

Привлечь общество с ограниченной ответственностью «Яндекс» (ОГРН 1027700229193, ИНН 7736207543; ул. Л.Толстого, д.16, г. Москва) к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить наказание в виде штрафа в размере **100 000 (ста 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.

Реквизиты счетов для перечисления штрафа:

Администратор поступлений в бюджет – Марийское УФАС России
ИНН 1215026787, КПП 121501001, ОКАТО 88401000000

Наименование получателя – УФК по Республике Марий Эл (Марийское УФАС России)

Банк получателя – ГРКЦ НБ Республики Марий Эл Банка России г. Йошкар-Ола

БИК банка 048860001, счет получателя 40101810100000010001

код бюджетной классификации 161 1 16 26000 01 6000 140

УИН 0319882342052200000798944

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частями 1 и 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.

Заместитель руководителя –

НАЧАЛЬНИК ОТДЕЛА