

РЕШЕНИЕ

по делу № 08/05/7-22/2020

13 октября 2020 г.

г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии

<...> - заместитель руководителя ФАС России,

Члены Комиссии:

<...> - начальник Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

<...> – начальник отдела контроля законодательства о рекламе Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

<...> - консультант отдела контроля законодательства о рекламе Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев материалы о распространении рекламы Интернет-магазина iHerb (ru.iherb.com) и препаратов, в состав которых входят растения и продукты их переработки содержащие психотропные, наркотические, сильнодействующие или ядовитые вещества, в поисковой системе «Google» посредством сервиса «Google AdWords» 27 марта 2020 года,

лицо, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

Google LLC (1600, Amphitheatre Parkway, Mountain View, California, 94043, United States of America, зарегистрированное за номером 3582691 от 22.10.2002) - <...>;

заявитель:

Саморегулируемая организация «Союз производителей биологически активных добавок к пище» (адрес: Пресненская наб., д.12, оф. 4, г. Москва, 123317, ОГРН 1087799025478, ИНН 7717150725, КПП 770301001, дата регистрации: 02.06.2008) — <...>;

заинтересованные лица:

ООО «АЙХЕРБ РУ» (юридический адрес: ул. Бутырский вал, д. 10, эт. 5, офис 05-136, г. Москва, 125047, ОГРН 1197746697004, ИНН 9710079940, КПП 771001001, дата регистрации: 28.11.2019) - <...>;

ООО «Гугл» (юридический адрес: ул. Балчуг, д. 7, г. Москва, 115035; ОГРН 1057749528100, ИНН 7704582421, КПП 770501001; дата регистрации: 14.12.2005) — <...>,

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступило обращение Саморегулируемой организации «Союз производителей биологически активных добавок к пище» с жалобой на распространение рекламы Интернет-магазина iHerb (ru.iherb.com) и препаратов, в состав которых входят растения и продукты их переработки содержащие психотропные, наркотические, сильнодействующие или ядовитые вещества, в поисковой системе «Google» посредством сервиса «Google AdWords».

27 марта 2020 года при наборе в строке поиска системы «Google» слова «iherb» под строкой поиска было отображено объявление с пометкой «реклама» следующего содержания:

Реклама ru.iherb.com

iHerb — официальный Сайт | Лучшие условия для покупок

Постоянные акции, скидки на любимые товары и бесплатная доставка заказов от \$20

Найдите более 30 000 товаров для здорового образа жизни в iHerb. Быстрая доставка

Выгодно: Весенняя распродажа со скидкой 10% Промокод SPRING2020 До 1 апр.

27 марта 2020 года при наборе в строке поиска системы «Google» словосочетания «перец опьяняющий купить» под строкой поиска было отображено объявление с пометкой «реклама» следующего содержания:

Реклама ru.iherb.com

Перец опьяняющий — iHerb.com

Постоянные акции на натуральные товары и бесплатная доставка товаров от \$20! 100000+ отзывов на товары. 30K + натуральных товаров. Мы принимаем оплату Qiwi

Выгодно: Весенняя распродажа со скидкой 10% Промокод SPRING2020 До 1 апр.

Указанные рекламные объявления представляют собой гиперссылку для перехода на сайт ru.iherb.com на страницу поиска препаратов на сайте по запросу «Кава-кава (перец опьяняющий) с отображением препарата Gaia Herbs, Корень кавы-кавы, экстракт трав, 1 жидкая унция (30 мл).

Из размещенной на странице информации следует, что препарат представляет собой добавку к пище и в его состав входит Kava-kava root extract (piper methysticum).

Реклама распространялась на сайте google.ru на территории Российской Федерации и была адресована русско-язычным потребителям.

По факту распространения указанной рекламы специалистом ФАС России 27.03.2020 был составлен протокол осмотра сайтов www.google.ru и ru.iherb.com.

Согласно подпункту 55 пункта 1.5 главы II «Единых санитарно-эпидемиологических и гигиенических требований к продукции, подлежащей санитарно-эпидемиологическому надзору», утвержденным Решением Комиссии Таможенного союза ЕврАзЭС от 28.05. 2020 № 299 (далее — Единые санитарные требования) растения и продукты их переработки, объекты животного происхождения, микроорганизмы, грибы и биологически активные вещества, представляющие по данным современных научных исследований опасность для жизни и здоровья человека, установленные Приложением 6 к настоящему разделу Единых санитарных требований, не допускаются к использованию при изготовлении биологически активных добавок к пище.

Согласно Перечню растений и продуктов их переработки, объектов животного происхождения, микроорганизмов, грибов и биологически активных веществ, запрещенных для использования в составе биологически активных добавок к пище, являющегося приложением к техническому регламенту Таможенного союза "О безопасности пищевой продукции" (ТР ТС 021/2011), к растениям и продуктам их переработки, содержащим психотропные, наркотические, сильнодействующие или ядовитые вещества, относится перец опьяняющий (перец кава-кава, *Piper methysticum (kava-kava)*).

Согласно списку сильнодействующих веществ для целей статьи 234 и других статей Уголовного кодекса Российской Федерации, утвержденному постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2007 № 964, перец опьяняющий (кава-кава) и вещества, входящие в него, отнесены к сильнодействующим веществам.

Таким образом, в состав препарата Gaia Herbs, Корень кавы-кавы, экстракт трав, 1 жидкая унция (30 мл), входит растение (перец опьяняющий), содержащее сильнодействующее вещество, запрещенное для использования в составе биологически активных добавок к пище на территории Российской Федерации.

Соответственно в рекламе препарата Gaia Herbs, Корень кавы-кавы, экстракт трав, 1 жидкая унция (30 мл) потребителям предлагается приобрести биологически активную добавку, производство и реализация которой запрещена на территории Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещены законодательством Российской Федерации.

С учетом изложенного в рекламе препарата Gaia Herbs, Корень кавы-кавы, экстракт трав, 1 жидкая унция (30 мл), распространявшейся в поисковой системе «Google» посредством сервиса «Google AdWords» 27.03.2020, усматриваются признаки нарушения пункта 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Согласно пункту 2 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры, и их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры, а также новых потенциально опасных психоактивных веществ.

При этом поскольку согласно списку сильнодействующих веществ для целей статьи 234 и других статей Уголовного кодекса Российской Федерации, утвержденному постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2007 № 964, перец опьяняющий относится к сильнодействующим веществам, на рекламу данного товара не распространяются требования пункта 2 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

В этой связи Комиссия ФАС России не усматривает признаков нарушения пункта 2 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» в рекламе препарата Gaia Herbs, Корень кавы-кавы, экстракт трав, 1 жидкая унция (30 мл).

Согласно части 4 статьи 2 Федерального закона «О рекламе» специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

Из рекламы Интернет-магазина iHerb следует, что объектом рекламирования выступают все предлагаемые к продаже товары.

Из устных и письменных объяснений Google LLC, ООО «Гугл» и ООО «Айхерб РУ» следует, что в рекламе Интернет-магазина iHerb объектом рекламирования являлся сам Интернет-магазин и его деятельность. При этом реклама Интернет-магазина iHerb не содержит какой-либо ассоциативной связи с товарами, реклама которых запрещена. Более того в Интернет-магазине предлагаются к продаже различные категории товаров (косметические средства, продукты питания и др.), соответственно Интернет-магазин iHerb не является продавцом единственной категории товаров. Google LLC указывает на то, что реклама Интернет-магазина iHerb не содержит ссылки на какой-либо конкретный товар, реализуемый в Интернет-магазине, не содержит упоминания или изображения каких-либо товарных знаков, индивидуализирующих товар, не формирует интерес к какому-либо товару или классу товаров. В этой связи Google LLC, ООО «Гугл» и ООО «Айхерб РУ» полагают, что в рекламе Интернет-магазина iHerb отсутствует нарушение пунктов 1, 2 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Комиссия ФАС России согласилась с доводами Google LLC, ООО «Гугл» и ООО «Айхерб РУ», поскольку в Интернет-магазине iHerb реализуются различные категории товаров, и рассматриваемая реклама Интернет-магазина iHerb явно не относится к товарам, реклама которых не допускается.

В этой связи Комиссия ФАС России пришла к заключению, что в рекламе Интернет-магазина iHerb отсутствуют признаки нарушения пунктов 1, 2 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частями 6 и 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель и рекламораспространитель несут ответственность за нарушение требований статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Владельцем и администратором доменов www.google.ru и www.google.com, а

также сайтов, адресуемых под данными доменными именами, является компания Google LLC. Права на информационную систему AdWords (сервис AdWords), обеспечивающую возможность размещения рекламы в поисковой системе Google, также принадлежит компании Google LLC. Данная система управляется Google LLC.

Компания Google Ireland Limited на неэксклюзивной основе предоставила ООО «Гугл» право перепродавать в Российской Федерации рекламное пространство.

Соответственно ООО «Гугл» является перепродавцом рекламного пространства, принадлежащего компании Google LLC, и осуществляет вспомогательные функции применительно к работе сервиса AdWords в Российской Федерации, ООО «Гугл» заключает договоры с клиентами сервиса AdWords, осуществляет клиентскую поддержку и т.д.

Технические настройки AdWords, процедуры фильтрации (модерации) рекламных объявлений, процедуры приостановки и блокировки доступа клиентов к сервису AdWords определяются компанией Google LLC.

Рекламное объявление клиента подлежит распространению посредством системы AdWords после того, как оно прошло проверку со стороны модерационных систем (технических «фильтров» и самообучающейся автоматической системы, а в случае выявления при фильтрации сомнительной рекламы — «ручной» проверки).

Таким образом, Google LLC, предоставляя сервис AdWords, и ООО «Гугл» осуществляют действия по распространению в поисковой системе Google рекламы.

Рекламораспространителем рекламы является компания Google LLC (1600, Amphitheatre Parkway, Mountain View, California, 94043, United States of America, зарегистрированное за номером 3582691 от 22.10.2002).

ООО «АЙХЕРБ РУ» в своих объяснениях указало на то, что общество не является рекламодателем и не определяло объект рекламирования и содержание рекламы. ООО «АЙХЕРБ РУ» самостоятельно не занимается и не нанимает третьих лиц для продвижения товаров с сайта ru.iherb.com и самого сайта. У ООО «АЙХЕРБ РУ» отсутствуют какие-либо договоры на оказание рекламных услуг с ООО «Гугл» или Google LLC.

Руководствуясь пунктом 1 статьи 7, пунктом 2 части 1 статьи 33, частями 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей, нарушающей пункт 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», рекламу препарата Gaia Herbs, Корень кавы-кавы, экстракт трав, 1 жидкая унция (30 мл), распространявшуюся в поисковой системе «Google» посредством сервиса «Google AdWords» 27.03.2020, поскольку в рекламе предлагается приобрести биологически активную добавку, в состав которой входит растение (перец опьяняющий), содержащее сильнодействующее

вещество, запрещенное для использования в составе биологически активных добавок к пище на территории Российской Федерации.

2. Выдать Google LLC (1600, Amphitheatre Parkway, Mountain View, California, 94043, United States of America, зарегистрированное за номером 3582691 от 22.10.2002) предписание о прекращении нарушения Федерального закона «О рекламе».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу ФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении Google LLC.

Решение изготовлено в полном объеме 20 октября 2020. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.