ООО «ПроЛидс»

Интернациональная ул., 48б, оф. 2

г.Барнаул, 656056

ООО «Микрокредитная

компания М Булак»

Наставнический пер., 8, стр. 2

г.Москва, 105120

Дело № 022/04/14.3-91/2021

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 6

о назначении административного наказания

по делу об административном правонарушении

04 марта 2021г. г. Барнаул

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, рассмотрев протокол № 4 от 18.02.2021г. об административном правонарушении, составленный начальником отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю Буянкиной Натальей Егоровной, а также материалы дела об административном правонарушении № 022/04/14.3-91/2021 в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ПроЛидс» (далее - ООО «ПроЛидс»), ОГРН 1182225019096; адрес местонахождения юридического лица: Алтайский край, 656056, г.Барнаул, Интернациональная ул., д. 48Б, оф. 2,

в отсутствии представителя потерпевшего ООО «МКК МБулак» (заявлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствии представителя),

с участием представителя ООО «ПроЛидс» <...> по доверенности № 02 от 04.08.2020г.,

УСТАНОВИЛ:

согласно протоколу об административном правонарушении № 4 от 18.02.2021г., ООО «ПроЛидс» допущено нарушение пунктов 7, 20 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), что указывает на событие и состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Данное обстоятельство выразилось в следующем.

01 октября 2020 года в управление Федеральной антимонопольной службы по

Алтайскому краю на рассмотрение поступило заявление ООО «Микрокредитная компания М Булак» о незаконном использовании в рекламе, размещенной в сети «Интернет» (сервис «Яндекс.Директ»), товарного знака «Мол булак», направленное ФАС России в порядке пунктов 6, 14 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508.

В качестве доказательств представлен протокол осмотра доказательств от 10.03.2020г., произведенный нотариусом города Москвы <...>.

ООО «Микрокредитная компания М Булак» является правообладателем исключительных прав на товарный знак , зарегистрированный в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания 10.12.2019г., в отношении товаров (услуг) 35, 36 класса МКТУ (реклама, финансовая деятельность), что подтверждается соответствующим свидетельством №738561 (приоритет от 11.02.2019г.). Использование указанного товарного знака для правообладателя имеет потребительскую и коммерческую ценность; товарный знак используется в коммерческой деятельности организаций правообладателя и предназначен для оказания услуг в соответствии с основным видом деятельности – предоставление займов и прочих видов кредита. Товарный знак используется, в частности на сайте https://www.molbulak.ru/ (администратор домена molbulak.ru является ООО «Микрокредитная компания М Булак»).

ООО «ПроЛидс» использует в качестве критерия для показа своих рекламных объявлений в поисковой системе «Яндекс» ключевые слова (словосочетания), тождественные или сходные до степени смешения с товарным знаком «Мол булак», что подтверждается протоколом осмотра доказательств от 10.03.2020г.

В соответствии с протоколом осмотра доказательств от 10.03.2020г., зарегистрированным в реестре: № 77/823-н/77-2020-2-1628, посредством сервиса «Яндекс.Директ» распространена информация следующего содержания: «Мол булак займ онлайн на карту- Givemoney. Givemoney.su реклама. Мол булак займ онлайн – сервис подбора займа от 1000 Р. Круглосуточно. 18+. Обработка заявки 15 мин. Любая кредитная история. Без поручителей. Нужен только паспорт <...> Финансовые услуги оказывает ООО «Микрокредитная организация «Оливин Финанс».

Под рекламой Федеральный закон от 13.03.32006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) понимает информацию, распространенную любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке; под объектом рекламирования - 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рассматриваемая информация полностью соответствует законодательному

определению понятия реклама, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к рекламируемой услуге по подбору займов, способствует поддержанию интереса к указанному объекту рекламирования и продвижению его на рынке.

Из материалов и обстоятельств дела следует, что ООО «ПроЛидс» осуществляет предпринимательскую деятельность, путем оказания услуги сервиса помощи в получении займа или кредита, на основании публичной оферты, являющийся предложением заключить договор возмездного оказания услуг, содержащий все существенные условия предоставления информационных услуг и дальнейших услуг по обработке полученных данных, с которой пользователь сайта знакомится и подписывает согласие – акцептируя оферту. Оказываемые услуги являются платными и носят посреднический характер между клиентом, который хочет получить заем, и кредитным учреждением, чья деятельность лицензирована и носит официальный характер.

Между ООО «Яндекс» и ООО «ПроЛидс» заключен возмездный договор на оказание услуг Яндекс.Директ, который заключается посредством акцепта публичной оферты, путем выделения места в дизайне веб-страницы для размещения (показа) рекламных объявлений, т.е. рекламы деятельности ООО «ПроЛидс» об услугах по подбору кредитных учреждений и микрофинансовых организаций.

Заявки на размещение рекламы направлялись в личном кабинете на сайте Яндекс, размещенном в сети интернет по адресу: http://direct.yandex.ru, путем составления текста рекламы.

По информации, предоставленной ООО «Яндекс», данная реклама была размещена в рамках договора, заключенного между ООО «Яндекс» и ООО «ПроЛидс», Алтайский край, г.Барнаул, ОГРН 1182225019096, в период с 17.06.2019 по 02.06.2020г., на условиях Оферты на оказание услуг «Яндекс.Директ», расположенной в сети Интернет по адресу: https://yandex.ru/legal/oferta_direct/, посредством ее акцепта рекламодателем в порядке, предусмотренном пунктом раздела 7 оферты, что подтверждается счетами на оплату, выставленными ООО «Яндекс» и оплаченными ООО «ПроЛидс», а также актами об оказанных услугах и счет-фактурами (за период с 09.09.2019г. по 31.05.2020г.).

Закон о рекламе предъявляет общие требования к рекламе: «Реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются».

Согласно пункту 7 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об исключительных правах на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товара.

Материалами дела установлено, что в рассматриваемой тематической рекламе использован товарный знак «Мол булак», принадлежащий ООО «Микрокредитная компания М Булак», которое разрешения на его использование ООО «ПроЛидс» не давало.

В соответствии с пунктом 20 части 3 статьи Закона о рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

В рассматриваемой рекламе указано, что финансовые услуги оказывает ООО «Микрокредитная организация «Оливин Финанс», которое в реестре субъектов рынка микрофинансирования на сайте Центрального Банка Российской Федерации отсутствует, следовательно, реклама: «Мол булак займ онлайн на карту- Givemoney. Givemoney.su реклама. Мол булак займ онлайн – сервис подбора займа от 1000 Р. Круглосуточно. 18+. Обработка заявки 15 мин. Любая кредитная история. Без поручителей. Нужен только паспорт <...> Финансовые услуги оказывает ООО «Микрокредитная организация «Оливин Финанс», является недостоверной.

Ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 5 Закона о рекламе, несет рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «ПроЛидс», Алтайский край, г.Барнаул, ОГРН 1182225019096.

Решением Комиссии УФАС по Алтайскому краю от 23.11.2020г. рассматриваемая реклама признана ненадлежащей, не соответствующей законодательству Российской Федерации.

Согласно части 4 статьи 38 Закона о рекламе, нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II настоящего Кодекса или закона субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно части 2 статьи 2.1 настоящего Кодекса, 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.

Являясь рекламодателем и участником отношений в сфере рекламной деятельности, ООО «ПроЛидс» обязано соблюдать установленные Законом о рекламе требования при размещении рекламы.

ООО «ПроЛидс» объективно имело возможность по недопущению нарушения требований законодательства Российской Федерации о рекламе, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, что привело к нарушению Федерального закона «О рекламе» и образует состав

административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 настоящего Кодекса нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, - 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.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности.

У ООО «ПроЛидс» имелась возможность для соблюдения правил и норм, установленных законодательством Российской Федерации о рекламе, но не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, следовательно, в действиях Общества имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Антимонопольным органом не установлено обстоятельств, находящихся вне контроля Общества и препятствующих исполнению обязанностей по соблюдению законодательства о рекламе.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства о рекламе.

Протокол об административном правонарушении составлен 18 февраля 2021 года в отсутствии законного представителя Общества, надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте его составления. Вместе с тем, представителем ООО «ПроЛидс» <...> 18.02.2021г. представлены пояснения на протокол (исх. № 185 от 18.02.2021г.), согласно которым Общество нарушение законодательство о рекламе признает, указывает на то, что нарушение устранено путем исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, в связи с чем при рассмотрении дела просит применить к Обществу меры административной ответственности в виде предупреждения, так как Общество относится к субъектам малого предпринимательства.

20 февраля 2021 года в антимонопольный орган поступили пояснения по делу от потерпевшей стороны – ООО «МКК М Булак». Общество считает допущенные ООО «ПроЛидс» нарушения существенными, факт нарушения доказанным и подтвержденным решением Комиссии УФАС по Алтайскому краю от 23.11.2020г. по делу № 022/05/5-862/2020 и протоколом об административном правонарушении № 4 от 18.02.2021г. по делу № 022/04/14.3-91/2021; считает, что ООО «ПроЛидс» действовало крайне недобросовестно, так как путем незаконной рекламы вводил потребителей в заблуждение, особенно в части того, что заём можно получить от потерпевшего, обратившись к ООО «ПроЛидс», которое не является микрофинансовой организацией и не заключало никаких договоров с потерпевшим.

ООО «МКК М Булак» при рассмотрении дела просит учесть данные пояснения в совокупности с доводами первоначального заявления, а также то, что ООО «ПроЛидс» свою вину не признало, в содеянном не раскаялось, никаких извинений перед потерпевшим не принесло. Кроме того, Общество указывает, что основания для применения к ООО «ПроЛидс» статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в виду малозначительности не усматриваются, поскольку имело место намеренное незаконное использование в рекламе товарного знака потерпевшего с корыстной целью получения прибыли, в связи с чем, просит признать ООО «ПроЛидс» виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 145.3 КоАП РФ, и назначить административное наказание в виде административного штрафа в размере 500 000 рублей.

Установлены смягчающие обстоятельства, предусмотренные статьей 4.2 КоАП РФ, а именно: принятие мер, направленных на добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Федеральным законом от 03.07.2016 № 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях дополнен статьей 4.1.1, устанавливающей, что 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 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно части 1 статьи 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся зарегистрированные в соответствии с законодательством Российской Федерации и соответствующие условиям, установленным частью 1.1 настоящей статьи, хозяйственные общества, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства и индивидуальные предприниматели.

Согласно сведениям официального сайта ФНС России, ООО «ПроЛидс» 10.06.2018г. включено в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства и относится к категории «микропредприятие».

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.

ООО «ПроЛидс» впервые привлекается антимонопольным органом к ответственности за нарушение законодательства о рекламе, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом того, что ООО «ПроЛидс» относится к субъектам малого предпринимательства, а также при наличии обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 настоящего КоАП РФ, административное наказание в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, подлежит замене на предупреждение.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание.

Руководствуясь статьями 4.1.1, 4.1, 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

признать Общество с ограниченной ответственностью «ПроЛидс», ОГРН 1182225019096; Алтайский край, 656056, г.Барнаул, Интернациональная ул., д. 48Б, оф. 2, 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 частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд по месту рассмотрения дела 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.

Дата вынесения постановления 04 марта 2021г.

Дата вручения копии постановления 04 марта 2021г.

Дата направления копии постановления 05 марта 2021г.

Заместитель руководителя управления

Советник ГГС РФ 1 класса <...>