Постановление

о наложении штрафа по делу по делу № 08-05-16/07

об административном правонарушении

03 марта 2016 года

г. Мурманск

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области Попова Ирина Николаевна, действующая на основании статьи 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ), пункта 7 части 2 статьи 33 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.06 № 38-ФЗ (далее Закон о рекламе), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 08-05-16/07, возбужденного в отношении должностного лица генерального директора ООО «Помощь юристов» <...>,

УСТАНОВИЛА:

05.11.2015 года в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области поступило обращение гражданки <...> по факту распространения 26.10.2015 в сети Интернет на странице rambler.ru рекламного объявления «Гражданский адвокат. Вопрос? Звоните» с сылкой на сайт osago.umi.ru, и 03.11.2015 в сети Интернет на сайте http://www.hibiny.com/ рекламного объявления: «Кредитный адвокат. Звоните!, с сылкой на сайт makspravo.umi.ru Театральный бульвар, д.11», с признаками нарушения рекламного законодательства.

По мнению заявительницы, реклама гласящая «Кредитный адвокат… гражданский адвокат…» вводит потребителей в заблуждение, т.к. ООО «Помощь юристов» не имеет в своем штате адвокатов, не является адвокатским образованием, однако, в нарушении статьи 2, 5 и 9 Федерального закона от 31.05.2002 № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» используют при размещении своей рекламы фразы «гражданский адвокат», «кредитный адвокат». <...> представила скриншот страницы интернет сайта за 03.11.2015.

02.11.2015 года аналогичное обращение <...> было перенаправлено в адрес антимонопольного органа из Управления Роспотребнадзора по Мурманской области.

В соответствии со статьёй 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;

объект 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;

рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо;

Согласно статье 2 Федерального закона от 31.05.2002 N 63-ФЗ (ред. от 13.07.2015) "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" адвокатом является лицо, получившее в установленном настоящим Федеральным законом порядке статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность.

В силу части 1 статьи 9 Закона « Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" статус адвоката в Российской Федерации вправе приобрести лицо, которое имеет высшее юридическое образование, полученное по имеющей государственную аккредитацию образовательной программе, либо ученую степень по юридической специальности. Указанное лицо также должно иметь стаж работы по юридической специальности не менее двух лет либо пройти стажировку в адвокатском образовании в сроки, установленные настоящим Федеральным законом.

В соответствии со статьёй 5 Закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" использование в наименованиях организаций и общественных объединений терминов "адвокатская деятельность", "адвокатура", "адвокат", "адвокатская палата", "адвокатское образование", "юридическая консультация" или словосочетаний, включающих в себя эти термины, допускается только адвокатами и созданными в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, организациями.

Формами адвокатских образований являются: адвокатский кабинет, коллегия адвокатов, адвокатское бюро и юридическая консультация (ч.1 ст.20).

Частью11 Закона о рекламе предусмотрено, что при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

Согласно пункту 20 части 3 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (Далее - Закон о рекламе) недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара(услуги).

В силу пункта 7 статьи 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.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Реклама, размещенная 03.11.2015г в системе «Яндекс.Директ» и отображавшаяся на сайте www.hibiny.com: изображен атрибут правосудия - весы, «КРЕДИТНЫЙ АДВОКАТ Юрист: кредитный адвокат. Звоните! makspravo.umi.ru Театральный бульвар, д.11 содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве, предназначена для неопределенного круга лиц; формирует и поддерживает интерес к «Кредитному адвокату» и услугам, предлагаемым на сайте makspravo.umi.ru, преследует строго заданные цели продвижение услуг «кредитного адвоката» по адресу: Театральный Бульвар, д.11.

Объектами рекламирования являются:

- кредитный адвокат;

-сайт makspravo.umi.ru;

- адрес местонахождения организации, предлагающей услуги кредитного адвоката.

Из короткой рекламной информации: «КРЕДИТНЫЙ АДВОКАТ Юрист: кредитный адвокат. Звоните! makspravo.umi.ru Театральный бульвар, д.11, следует, что в рекламе предлагается услуга адвоката, причем указан адрес получения этой услуги: «Театральный Бульвар, д.11» с отсылкой к сайту makspravo.umi.ru.

В рекламе отсутствует важная часть информации о наименовании адвокатского образования, имени лица, оказывающего адвокатские услуги. При переходе по ссылке на сайт makspravo.umi.ru выясняется, что услуги адвоката предлагает юридическое бюро, без указания реквизитов и наименования юридического бюро. Сайт содержит номера телефонов, адрес: г. Мурманск, Театральный бульвар, д.11 и карту с указанием местонахождения юридического бюро, указана специализация юридического бюро и предлагаются юридические услуги: автоюрист, кредитный юрист, защита прав потребителей и т.д. Сайт не содержит информацию об адвокатской деятельности по указанному адресу.

Из чего следует, что два взаимосвязанных рекламных источника противоречат друг другу и вводят потребителей рекламы в заблуждение.

В ходе изучения материалов дела было установлено, что помещение в г. Мурманске на Театральном бульваре,д.11 арендует ООО «Помощь юристов», которое не имеет статуса адвокатского образования и соответственно не имеет права при описании своих услуг ссылаться на адвокатскую деятельность. О том, что сайт makspravo.umi.ru принадлежит ООО «Помощь юристов» свидетельствуют письменные пояснения генерального директора ООО «Помощь юристов» <...> и письменные пояснения ООО «Яндекс».

Таким образом, из материалов дела следует, что в помещении г. Мурманска на Театральном Бульваре, д.11 осуществляет деятельность ООО «Помощь юристов», которое рекламирует свои услуги на сайте makspravo.umi.ru через систему «Яндекс.Директ», при этом будучи юридической компанией без статуса адвокатского образования в рекламе позиционирует Общество как «кредитный адвокат».

Довод ООО «Помощь юристов» о том, что заключенный договор о сотрудничестве с

адвокатом дает Обществу право использовать в рекламе фразу «кредитный адвокат», при этом рекламируя услуги своего юридического бюро, безосновательно.

Следует отметить, что в рекламе и на сайте Общества не упоминается о том, что в помещении общества осуществляет деятельность адвокат Мосалов С.В. по договору о сотрудничестве с обществом, что было бы уместным и раскрывало достоверную информацию о статусе юридического бюро.

Требуется непосредственно в рекламе привести отсутствующую часть существенной информации об услуге, условиях её приобретения или использования, если приведенные в рекламе сведения, ввиду их недостаточности, порождают заблуждение потребителей рекламы, недосказанность и сокрытие важной информации вводят в заблуждение потребителей и лишают их в итоге возможности принять правильное для себя решение.

Существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированная у потребителя такой рекламы.

Только полная информация, доведенная в рекламе, позволяет потребителю оценить его риски и принять правильное решение о необходимости получения рекламируемой услуги.

В рассматриваемом случае использование рекламной фразы «кредитный адвокат» говорит о недобросовестности Общества по отношению к потребителям рекламы.

Поскольку адвокат - юрист, т.е. лицо, имеющее высшее юридическое образование, то иные лица, обладающие подобным образованием и юридической практикой, вправе претендовать на статус адвоката. Однако членами этого профессионального сообщества они вправе стать только после признания их адвокатами в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 31.05.2002 N 63-ФЗ (ред. от 13.07.2015) "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации".

Данная норма направлена на защиту адвокатского сообщества от различного рода лже адвокатов и иных мошенников, наживающихся на бедах и проблемах, с которыми сталкиваются граждане. Как правило, потребность в адвокатской помощи возникает неожиданно, требует срочного реагирования, а лицо, обращающееся за помощью, или его представитель находятся в сложном душевном или эмоциональном состоянии и готовы обратиться к любому лицу, представившемуся адвокатом, не проверив его юридический статус, т.е. его право представлять в суде интересы пострадавшего лица. Причем в ряде случаев эти подробности выясняются только на судебном заседании. Не случайно гражданка обратилась в Мурманское УФАС России с заявлением о том, что реклама недобросовестная и вводит её в заблуждение.

В адвокатский статус законодатель вкладывает некоторую гарантию квалифицированности юридической помощи, именно поэтому использование в наименованиях организаций и общественных объединений терминов "адвокатская деятельность", "адвокатура", "адвокат", "адвокатская палата", "адвокатское

образование", "юридическая консультация" или словосочетаний, включающих в себя эти термины, допускается только адвокатами и созданными в порядке, установленном комментируемым Законом, организациями (ст. 5 комментируемого Закона).

Использование указанных выше слов в рекламе иными лицами, не получившими в установленном порядке статуса адвоката, свидетельствует о нарушении требований действующего законодательства.

Частью11 Закона о рекламе предусмотрено, что при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

Согласно пункту 20 части 3 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (Далее - Закон о рекламе) недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара(услуги).

ООО «Помощь юристов» по запросу Мурманского УФАС России не представило документы подтверждающие право осуществлять адвокатскую деятельность и сообщило, что ООО «Помощь юристов» в целях увеличений эффективности оказания юридических услуг, предлагаемых по адресу:183038, г. Мурманск, Театральный бульвар, д.11 и оказания содействия друг другу в решении задач по основной деятельности, заключило договор о сотрудничестве и совместной деятельности № 17/20.05 с адвокатом Мосоловым С.В., НО «Мурманской коллегии адвокатов», имеющий регистрационный № 51/562.

ООО «Помощь юристов» считает, что представленные заявительницей <...> скриншоты не являются надлежащими доказательствами нарушения закона о рекламе. По мнению ООО «Помощь юристов» заявление <...> о недобросовестности рекламы не состоятельно и основано на домыслах, так как Общество имеет право оказывать содействие в получении необходимой услуги населению, на основании договора с лицом, имеющим статус адвоката.

По мнению ООО «Помощь юристов» в приведенном контекстном объявлении: «Кредитный адвокат. Юрист: кредитный адвокат. Звоните!», «Гражданский адвокат. Звоните!» Общество не упоминается, следовательно не стоит связывать слово адвокат с названием ООО «Помощь юристов».

ООО «Помощь юристов» сообщило, что не имеет отношения к распространению рекламы, т.к. заказал рекламу и оплатил услуги по её распространению лично <...>.

Из письма генерального директора ООО «Помощь юристов» <...> следует, что Общество не заказывало и не оплачивало спорную рекламу ни в одной системе. ». Для информирования заказчиков Общество использует сайты ООО «Юми» выполненные на бесплатном конструкторе www.umi.ru: makspravo.umi.ru и osago.umi.ru, причем эти сайты не содержат информацию об адвокатских услугах ООО «Помощь юристов».

<...> в письменных пояснениях высказал предположение, что контекстное объявление могло попасть на сайты: http://rambler.ru и http://www.hibiny.com/ в

автоматическом режиме в соответствии с алгоритмом работы поисковой системы «Яндекс.

Реклама, в которой ООО «Помощь юристов» использует при рекламировании своих услуг фразу «кредитный адвокат» вводит потребителя услуг, отдавших предпочтение ООО «Помощь юристов», в заблуждение относительно возможности получения необходимых услуг «кредитного адвоката», которые фактически не оказывает и не имеет возможности их оказывать в соответствии с действующим законодательством.

Учитывая изложенное ,Комиссия признала рекламу «КРЕДИТНЫЙ АДВОКАТ Юрист: кредитный адвокат. Звоните! makspravo.umi.ru Театральный бульвар, д.11, распространенную 03.11.2015 года в сети интернет на сайте http://www.hibiny.com/ ненадлежащей и недостоверной, нарушающей пункту 20 части 3 статьи 5 и часть 7 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ.

Вместе с тем, материалы дела содержат пояснения ООО «Яндекс», подкрепленные документами (договор оферты на 11 листах, акты об оказанных услугах на 12 листах, счета на оплату услуг по размещению рекламы18 листах) позволяющие установить, что рекламодателем информации «кредитный адвокат Юрист: кредитный адвокат. Звоните! makspravo.umi.ru. Является <...> (тел. +7<...>; электронная почта <...>, счет 4100….792). Размещение рекламы осуществлялось в период с 08.06.2015 по 06.11.2015г. на основании договоров на оказание услуг по размещению рекламных материалов рекламодателя в сети интернет, заключенных между ООО «Яндекс» и <...> на условиях оферты на оказание услуг «Яндекс.Директ», расположенной в сети интернет по адресу: htp://legal.yandex.ru/oferta_direct

В соответствии с п.3.3 оферты рекламодатель (представитель рекламодателя) самостоятельно осуществляет подготовку к редактированию рекламной кампании, в том числе составлении/изменении рекламных объявлений, подбор ключевых слов в соответствии с установленной формой в подразделе «дать объявление» сайта Яндекс. Директ.

Пунктом 3.3.1 Оферты предусмотрено, что доступ к указанной форме для создания рекламной кампании рекламодателю предоставляется через клиентский веб–интерфейс после авторизации в качестве зарегистрированного пользователя сайта Яндекс.ру, путем ввода логина и пароля рекламодателя. Кроме того, в соответствии с п.5.7 оферты рекламодатель самостоятельно изменяет рекламную информацию (в том числе условия размещения, сроки и т.п.). По условиям оферты рекламодатель самостоятельно и в полном объеме несёт ответственность как лицо, осуществляющее с использованием, предоставленных системой «Яндекс. Директ» возможностей, приведения информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Довод <...> о том, что контекстное объявление могло попасть на сайты: http://rambler.ru и http://www.hibiny.com/ в автоматическом режиме в соответствии с алгоритмом работы поисковой системы «Яндекс не состоятелен.

Согласно материалам дела ООО «Помощь юристов » не отрицало, что реклама была заказана и оплачена <...> и в таком виде распространялась в указанную дату.

Довод представителя ООО «Помощь юристов» о том, что <...> будучи учредителем и единственным участником Общества действовал по своей воле и в своем интересе независимо от ООО «Помощь юристов » не состоятелен, т.к. <...> на момент распространения рекламы являлся генеральным директорам Общества и действовал в его интересах.

Таким образом, генеральный директор ООО «Помощь юристов » <...> определил содержание рекламы «Кредитный адвокат. Звоните! makspravo.umi.ru Театральный бульвар, д.11» сроки её распространения и распространил 03.11.2015 года в сети Интернет http://rambler.ru , http://www.hibiny.com/ .

В действиях генерального директора ООО «Помощь юристов» усматривается признаки нарушение пункта 20 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии со статьей 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение пункта 20 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ несет рекламодатель – генеральный директор общества с ограниченной ответственностью «Помощь юристов» <...>.

<...> определил содержание рекламы и передал к размещению, однако, не проявил осмотрительность и ответственность, тем самым допустил нарушение обязательных норм рекламного законодательства.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП).

Санкцией за данное административное правонарушение является наложение административного штрафа на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Рекламодатель, инициируя рекламную компанию, стимулирует интерес потребителей к своей услуге, поддерживает заинтересованность в ней, влияя в целом на продвижение реализуемой услуги на рынке, при этом должен соблюдать обязательные требования рекламного законодательства.

О вине <...> в допущенном правонарушении свидетельствует тот факт, что у него имелась возможность соблюсти требования Закона о рекламе, но он не предпринял все зависящие от него меры по их соблюдению, не проявил осмотрительность и распространил рекламу с нарушением пункта 20 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

Доказательства, подтверждающие отсутствие реальной возможности соблюдать требования действующего законодательства о рекламе с целью предотвращения совершения административного правонарушения, в материалах дела отсутствуют.

Согласно материалам дела, допущенное правонарушение устранено до рассмотрения административного дела.

Таким образом, при рассмотрении настоящего дела установлены обстоятельства смягчающие административную ответственность, предусмотренные статьёй 4.2

КоАП РФ.

А именно: добровольное устранение нарушения до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение.

При рассмотрении настоящего дела обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренную статьёй 4.3 КоАП РФ не установлено.

При назначении административного наказания должностным лицом учтены фактические обстоятельства дела, отсутствие отягчающих ответственность обстоятельств, наличие смягчающих обстоятельств.

С учётом приведённых обстоятельств, в рассматриваемом случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в пренебрежительном отношении <...> к формальным требованиям публичного права, а именно, к исполнению своих публично-правовых обязанностей в сфере соблюдения требований действующего законодательства в области рекламы.

Согласно статье 1 Закона о рекламе целями настоящего Федерального закона являются реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Рекламное законодательство устанавливает пресечение фактов ненадлежащей рекламы, тем самым обеспечивая интересы потребителей рекламной продукции.

<...> уведомлен о рассмотрении дела по почте и телефонограммой, письменно ходатайствовал о переносе рассмотрения дела на 03.03.2016 года в 9.30.

Ходатайство должностным лицом удовлетворено, <...> на рассмотрении дела присутствовал лично. При вынесении постановления должностным лицом были учтены все представленные документы, письменные и устные пояснения по существу дела.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, в отношении которого ведётся производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь статьями 4.2, 4.3, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ

Признать виновным генерального директора ООО «Помощь юристов» <...> в совершении нарушения пункта 20 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ наложить на <...> штраф в размере 4 000 (четырех тысяч) рублей.

Сумму штрафа надлежит уплатить в соответствующий бюджет:

Получатель УФК по Мурманской области (Мурманское УФАС России л/с04491195250) ИНН/КПП 5191501854/519001001.

Расчетный счет 40101810000000010005 в ОТДЕЛЕНИЕ МУРМАНСК Г.МУРМАНСК БИК 044705001.

Код платежа 16111626000016000140 «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе».

Согласно части 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.

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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подаётся в суд в порядке, предусмотренном главой 30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

Заместитель руководителя управления Попова И.Н.