

**Руководителю подразделения управления эффективностью коммерческого
департамента ООО «Яндекс»**

...

..

E-mail:

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 023/04/14.3-193/2023

30 января 2023 г. г. Краснодар

Исполняющий обязанности заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 023/04/14.3-193/2023, возбужденного в отношении руководителя подразделения управления эффективностью коммерческого департамента ООО «Яндекс» (паспорт гражданина Российской Федерации:, выданный г. Красносельским отделением милиции Подольского УВД Московской области, код подразделения, адрес регистрации: дата рождения г.) при распространении рекламы финансовых услуг по привлечению денежных средств населения в инвестирование гостендеров, посредством сервиса «Яндекс.Директ» содержания: *«вложения в готовый бизнес. Med-capital.ru. Реклама. Инвестиции в реальный производственный бизнес под гарантии гостендеров. Подробнее!»*, в отсутствие в рекламе информации, необходимой к размещению, с нарушением ч. 1 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением направленного ФАС России заявления фонда по защите прав вкладчиков и акционеров (вх. эл. п. № ... от 30.03.2022 г.; вх. № от 07.04.2022 г.) (далее – Заявитель) по факту распространения рекламы финансовых услуг по привлечению денежных средств населения в инвестирование гостендеров, распространяющуюся посредством сервиса «Яндекс.Директ». Краснодарским УФАС России установлено следующее.

По вышеуказанному факту Краснодарским УФАС России было возбуждено дело № 023/05/28-1671/2022 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении - ООО «Яндекс».

Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 14.11.2022 г. (в полном объеме 17.11.2022 г.) реклама вышеуказанного содержания признана ненадлежащей. ООО «Яндекс» предписание о

прекращении нарушения законодательства Российской Федерации не выдавалось в связи с добровольным устранением нарушения.

По данному факту Краснодарским УФАС России были переданы материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.3 КоАП РФ.

При рассмотрении материалов Краснодарским УФАС России установлено следующее.

К заявлению, в качестве подтверждения, были приложены скриншоты распространявшейся рекламы (в деле).

Из обращения следует, что 03 февраля 2022 года при введении в поисковую строку Яндекс словосочетания «инвестиции в сельское хозяйство» распространялась баннерная реклама «*вложения в готовый бизнес. Med-capital.ru. Реклама. Инвестиции в реальный производственный бизнес под гарантии гостендеров. Подробнее!*».

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») реклама – это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Информация вышеуказанного содержания является рекламой на основании п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с ч. 1 ст. 28 ФЗ «О рекламе», реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя и (если имеется) отчество).

ФАС России установлено, что реклама размещена в рамках договора, заключенного между ООО «Яндексом» и ИП М.А. (ОГРН ..., ИНН, адрес: 350080, Краснодарский край, г. Краснодар, ул., ...).

Согласно ч.ч. 6, 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель и рекламораспространитель несут ответственность за нарушение требований, установленных ст. 28 настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно пункту 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламораспространителем вышеуказанной рекламы является ООО «Яндекс» (ОГРН 1027700229193, ИНН 7736207543; адрес: ул. Льва Толстого, д. 16, г. Москва,

119021).

Рекламодателем вышеуказанной рекламы является ИП М.А. (ОГРН ..., ИНН ..., адрес: 350080, Краснодарский край, г. Краснодар, ул. ..., ...).

На основании вышеизложенного, в действиях ИП ... и ООО «Яндекс» при распространении финансовых услуг по привлечению денежных средств населения в инвестирование гостендеров, посредством сервиса «Яндекс.Директ» содержания: «*вложения в готовый бизнес. Med-capital.ru. Реклама. Инвестиции в реальный производственный бизнес под гарантии гостендеров. Подробнее!*», в отсутствие в рекламе информации, необходимой к размещению, усматриваются признаки нарушения ч. 1 ст. 28 ФЗ «О рекламе», поскольку распространялась реклама финансовых услуг без указания наименования лица, оказывающего данную деятельность.

На основании изложенного возбуждено дело № 023/05/28-1671/2022 в отношении ИП ... и ООО «Яндекс».

На рассмотрение дела № 023/05/28-1671/2022 ООО «Яндекс» представило письменные объяснения (вх. № .../22 от 24.05.2022 г.) из которых следует что реклама была размещена в рамках договора, заключенного между Яндексом и ИП ... (ОГРНИП, адрес: 350080, Краснодарский край, г. Краснодар, ..., e-mail:) (далее - «Рекламодатель») на условиях Оферты на оказание услуг «Яндекс.Директ», расположенной в сети Интернет по адресу: https://yandex.ru/legal/oferta_direct/, в порядке ст. 428 Гражданского кодекса РФ.

ИП был представлен агентский договор № ... от 11.01.2022 г., подписанный ИП ... и ИП .. М.Ф. Однако, макеты, утвержденные и заверенные сторонами; акты выполненных работ, подписанные сторонами представлены не были.

В соответствии с вышеуказанным договором, ИП ... является «Принципалом», ИП ... – «Агентом».

В договоре также указано следующее:

«2.1. По настоящему договору Агент, действуя по поручению и за счет Принципала, обязуется:

2.1.1. Осуществить техническую настройку поисковых и медийных рекламных кампаний в сервисе контекстной рекламы Яндекс.Директ, находящемся по веб-адресу <https://direct.yandex.ru> (далее – «Яндекс.Директ»), и производить пополнение рекламного бюджета агентского аккаунта Принципала (далее – «агентский аккаунт»).

2.1.2. Разместить предоставленные Принципалом рекламные материалы (ключевые слова, тексты, изображения, баннеры и т.д.) в Яндекс.Директ путем загрузки в пользовательский интерфейс соответствующих загрузочных шаблонных файлов.

2.2. По настоящему договору Принципал, являясь конечным рекламодателем, определившим объект рекламирования и содержание рекламных материалов для рекламы сайта Принципала, обязуется:

2.2.1. Предоставить Агенту рекламные материалы (ключевые слова, тексты объявлений, изображения, креативы, баннеры и т.д.) для последующего их размещения Агентом Яндекс.Директ путем загрузки в пользовательский интерфейс соответствующих загрузочных шаблонных файлов.

2.2.2. Предоставить агенту гиперссылку для перехода на рекламируемый сайт Принципала.

2.4. Принципал самостоятельно в полном объеме несет ответственность перед государственными органами и/или третьими лицами за соблюдение всех требований законодательства, в том числе законодательства о рекламе, об интеллектуальной собственности, о конкуренции, но не ограничиваясь перечисленным, в отношении содержания и формы предоставленных Агенту рекламных материалов, выбор ключевых слов, иные действия, осуществляемые им в качестве конечного рекламодателя и/или рекламопроизводителя.»

Рассмотрение дела № 023/05/28-1671/2022 было приостановлено.

ИП и ИП были направлены запросы (исх. № ТО/.../22 от 03.08.2022 г. и исх. № ТО/.../22 от 03.08.2022 г. соответственно). В соответствии с отчетами об отслеживании отправок с почтовыми идентификаторами ..., срок хранения отправок истек 06.09.2022 г. и 09.09.2022 г. соответственно.

Согласно п. 63 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 июня 2015 г. № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» по смыслу пункта 1 статьи 165.1 ГК РФ юридически значимое с учетом положения пункта 2 статьи 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, осуществляющему предпринимательскую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя (далее - индивидуальный предприниматель), или юридическому лицу, направляется по адресу, указанному соответственно в едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей или в едином государственном реестре юридических лиц либо по адресу, указанному самим индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом.

Согласно п. 67 постановления бремя доказывания факта направления (осуществления) сообщения и его доставки адресату лежит на лице, направившем сообщение.

Юридически значимое сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено, но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним (пункт 1 статьи 165.1 ГК РФ). **Например, сообщение считается доставленным, если адресат уклонился от получения корреспонденции в отделении связи, в связи с чем она была возвращена по истечении срока хранения.**

Также запрос был направлен по адресу электронной почты ИП ... М.А.

В соответствии с п. 6 Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» в целях

соблюдения, установленных статьей 29.6 КоАП РФ сроков рассмотрения дел об административных правонарушениях должны быть предприняты меры для быстрого извещения участвующих в деле лиц о времени и месте судебного рассмотрения. Поскольку КоАП РФ не содержит каких-либо ограничений, связанных с таким извещением, оно в зависимости от конкретных обстоятельств дела может быть произведено с использованием любых доступных средств связи.

Таким образом, с учетом отсутствия ответа ИП на запросы антимонопольного органа, а также в рамках рассмотрения настоящего дела, Комиссией Краснодарского УФАС России в действиях ИП не усматривается признаков нарушения Федерального закона «О рекламе».

На основании изложенного, в действиях рекламодателя ООО «Яндекс» и рекламоателя ИП при распространении рекламы финансовых услуг по привлечению денежных средств населения в инвестирование гостендеров, посредством сервиса «Яндекс.Директ» содержания: *«вложения в готовый бизнес. Med-capital.ru. Реклама. Инвестиции в реальный производственный бизнес под гарантии гостендеров. Подробнее!»*, в отсутствие в рекламе информации, необходимой к размещению, установлен факт нарушения ч. 1 ст. 28 ФЗ «О рекламе», поскольку распространялась реклама финансовых услуг без указания наименования лица, оказывающего данную деятельность.

В рамках рассмотрения дела № 023/05/28-1671/2022 также установлено, что вышеуказанная реклама более не распространяется.

В отношении ИП Краснодарским УФАС России также возбуждено дело об административном правонарушении по факту нарушения требований ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 3 ст. 2.1 КоАП РФ назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

Согласно абз. 1 ст. 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Краснодарским УФАС России в адрес ООО «Яндекс» был направлен запрос о предоставлении информации о должностном лице.

В ответ на вышеуказанный ООО «Яндекс» представлены пояснения (вх. №/22 от 13.12.2022 г.), в соответствии с которыми должностным лицом Общества, ответственным за распространение рекламы вышеуказанного содержания является руководитель подразделения управления эффективностью коммерческого департамента ООО «Яндекс» (паспорт гражданина Российской Федерации:, выданный г. Красносельским отделением милиции Подольского УВД Московской области, код подразделения, адрес регистрации:, дата рождения г.).

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ 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.

Таким образом, действия руководителя подразделения управления эффективностью коммерческого департамента ООО «Яндекс», выразившиеся в распространении рекламы финансовых услуг по привлечению денежных средств населения в инвестирование гостендеров, посредством сервиса «Яндекс.Директ» содержания: *«вложения в готовый бизнес. Med-capital.ru. Реклама. Инвестиции в реальный производственный бизнес под гарантии гостендеров. Подробнее!»*, в отсутствие в рекламе информации, необходимой к размещению, с нарушением ч. 1 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного руководителю подразделения управления эффективностью коммерческого департамента ООО «Яндекс» Кожановой А.Н. Краснодарским УФАС России было направлено уведомление о составлении протокола об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

В ответ на вышеуказанное уведомление были предоставлены письменные пояснения (вх. № 249-ЭП/23 от 09.01.2023 г.), а также ходатайство о составлении протокола административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ в отсутствие.

Объектом вменяемого административного правонарушения является установленный порядок осуществления государственного надзора в сфере распространения рекламы.

Объективная сторона административного правонарушения состоит в нарушении ООО «Яндекс» ч. 1 ст. 28 Федерального закона «О рекламе», поскольку распространялась реклама финансовых услуг без указания наименования лица, оказывающего данную деятельность.

Субъект административного правонарушения - руководитель подразделения управления эффективностью коммерческого департамента ООО «Яндекс»

Субъективная сторона: лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения требований законодательства, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Место совершения административного правонарушения – сеть «Интернет», сервис «Яндекс.Директ».

Время совершения административного правонарушения – 03 февраля 2022 года.

Краснодарское УФАС России в соответствии с письмом ФАС России (исх. №

СП/72192/22 от 29.07.2022 г.) о вступлении в силу Федерального закона от 14.07.2022 № 290-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях и статью 1 Федерального закона «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» (далее — Закон № 290-ФЗ) сообщает следующее.

Внесенными изменениями правило о замене административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение за впервые совершенное правонарушение **распространено на всех субъектов административных правонарушений**, выявленных в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля.

Указанное право действует только при наличии **совокупности** следующих обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 и статьи 4.11 КоАП: административное правонарушение совершено **впервые**, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, также административным правонарушением **не причинено вреда или возникновение 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, и **отсутствует** имущественный ущерб.

Вместе с тем, Краснодарским УФАС России выявлено обстоятельство, препятствующее применению вышеуказанного права, а именно: привлечение руководителя подразделения управления эффективностью коммерческого департамента ООО «Яндекс» к административной ответственности постановлением Московского УФАС России по делу об административном правонарушении № 077/04/14.3-18569/2022 от 18.01.2023 г. и назначен штраф 4 000 руб.

На основании ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченное решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Из разъяснений Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, содержащихся в пункте 18 Постановления Пленума от 02 июня 2004 года № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» следует, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях (пункт 18.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02 июня 2004 года № 10, введенный постановлением Пленума ВАС РФ от 20 ноября 2008 года № 60).

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

Меры административной ответственности и правила их применения, устанавливаемые законодательством об административных правонарушениях, должны не только соответствовать характеру правонарушения, его опасности для защищаемых законом ценностей, но и обеспечивать учет причин и условий его совершения, а также личности правонарушителя и степени его вины, гарантируя тем самым адекватность порождаемых последствий для лица, привлекаемого к административной ответственности, тому вреду, который причинен в результате административного правонарушения, не допуская избыточного государственного принуждения и обеспечивая баланс основных прав индивида (юридического лица) и общего интереса, состоящего в защите личности, общества и государства от административных правонарушений устанавливаемые КоАП РФ размеры административных штрафов должны соотноситься с характером и степенью общественной опасности административных правонарушений и обладать разумным сдерживающим эффектом, необходимым для соблюдения находящихся под защитой административно-деликтного законодательства запретов.

В рассматриваемом случае, руководитель подразделения управления эффективностью коммерческого департамента ООО «Яндекс», при соблюдении той степени добросовестности, которая от него требовалась в целях выполнения законодательно установленной обязанности, а также осуществления надлежащего контроля соблюдения законодательства о рекламе, мог не допустить совершения административного правонарушения.

Оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя в совершенном правонарушении, прихожу к выводу, что рассматриваемое правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с этим не допустимо применение статьи 2.9. КоАП РФ. Применение в рассматриваемом случае статьи 2.9. КоАП РФ не обеспечит адекватную защиту охраняемым общественным отношениям, а главное, не приведет к достижению установленной законом цели предупреждения совершения новых правонарушений.

Учитывая объект противоправного посягательства, характер совершенных действий и другие обстоятельства, характеризующие противоправность деяния, прихожу к выводу, что допущенное руководителем подразделения управления эффективностью коммерческого департамента ООО «Яндекс» правонарушение не может быть признано малозначительным. Иное противоречило бы одному из важнейших принципов законодательства - неотвратимости наказания за совершенное правонарушение, что провоцирует правонарушителя на пренебрежительное отношение к Закону и дальнейшее совершение аналогичных правонарушений.

С учетом всего вышеизложенного, основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ в рассматриваемом случае отсутствуют.

При рассмотрении дела № 023/04/14.3-4770/2022 Краснодарским УФАС России обстоятельств в соответствии со ст.ст. 4.2, 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь **руководителя подразделения управления эффективностью коммерческого департамента ООО «Яндекс»** (паспорт гражданина Российской Федерации:, выданный г. Красносельским отделением милиции Подольского УВД Московской области, код подразделения, адрес регистрации: Российская Федерация, ..., дата рождения г.) к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде штрафа в размере **4 000 (четыре тысячи) 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 по следующим реквизитам:

ИНН: 2309053192 **КПП:** 231201001

Получатель **УФК по Краснодарскому краю (Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю)**

Банк получателя ЮЖНОЕ ГУ БАНКА РОССИИ//УФК по Краснодарскому краю, г. Краснодар

номер казначейского счета: 03100643000000011800

БИК: 010349101

ЕКС: 40102810945370000010

Назначение платежа: КБК 161 1 16 01141 01 0003 140

НДС не предусмотрен

УИН: -

При оплате административного штрафа в платежном поручении, в назначении платежа **необходимо обязательно указывать УИН**.

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

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 (вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный 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.

И.о. заместителя руководителя управления