

РЕШЕНИЕ

14 декабря 2012г.

г. Кемерово

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

Заместителя председателя Комиссии:	Клостер Е.А. -	заместителя руководителя управления;
	Каминской Е.Б. -	начальника отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
Членов Комиссии:		ведущего специалиста- эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
	Акатьевой И.С. - Анкудиновой А.А. -	ведущего специалиста- эксперта отдела контроля органов власти, судебной и правовой работы,

рассмотрев дело № 120/Р-2012, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <...> (далее по тексту – ИП <...>) (ИНН <>, адрес местонахождения: <...>) по признакам нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»), в присутствии <...> представителя ИП <...> по доверенности от 13.12.2012г., Комиссия Кемеровского УФАС России

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило требование прокуратуры Центрального района г. Новокузнецк о рассмотрении заявления <...> по признакам нарушения ФЗ «О рекламе». По мнению заявителя, объявления (вакансии) организации «Биржа труда», размещенные в сети интернет по ссылке <http://frantob.ru/>, в рубрике юриспруденция, являются недостоверными.

16.11.2012г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 120/Р-2012 в отношении ИП <...> и назначено к рассмотрению на 14.12.2012г. в 14 часов 00 минут. Данное определение было

направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением (уведомление о вручении почтового отправления от 27.11.2012г. имеется в материалах дела).

14.12.2012г. состоялось рассмотрение дела № 120/Р-2012 в присутствии представителя ИП <...> - <...> по доверенности, которая пояснила, что ИП <...> действует как агентство по трудоустройству, т.е. заключает договоры оказания услуг с соискателями работы, с работодателями сотрудничает на безвозмездной основе. Сайт <http://frantob.ru/>, где размещаются вакансии, разработан таким образом, что раздела «Агентства по трудоустройству» не содержится в портале, а только «Кадровые агентства». Поэтому все вакансии ИП <...> по трудоустройству размещаются разработчиком сайта в разделе «Кадровые агентства». Также в материалы дела 120/Р-2012 было представлено письмо ООО «Объявления», подтверждающие указанную информацию.

По факту несоответствия периода актуальности, размещенной вакансии, пояснила, что в связи с тем, что договоры с работодателями ИП <...> не заключал, информацию о наличии вакансий он получает из других источников СМИ (интернет, газеты, объявления). Согласие на размещение вакансий на сайте ИП <...> получает устно по телефону. О том, что вакансия больше не актуальна, ИП <...> узнает посредством телефонных звонков работодателям.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения представителя, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

На интернет-сайте <http://frantob.ru/> в разделе «вакансии и резюме», в рубрике «юриспруденция» размещены вакансии организации «Биржа труда». После перехода по ссылке на вакансии указывается, что работодателем вакансии является Кадровое агентство «Биржа труда».

Реклама на интернет-сайте <http://frantob.ru/> размещается на основании договора о размещении рекламы № ЕС - 6393 от 29.07.2011г., заключенного между ИП <...> и ООО «Единая служба объявлений».

Услуги по размещению вышеуказанной рекламы на интернет-сайте <http://frantob.ru/> были оплачены ИП <...>, что подтверждается счетами-заказами № 1463 (о) от 01.02.2012г., № 2932 (о) от 21.02.2012г., № 2935 (о) от 21.02.2012г., 5155 (о) от 27.03.2012г., № 6877 (о) от 07.05.2012г., № 8802 (о) от 01.06.2012г., № 9366 (о) от 04.06.2012г., № 10204 (о) от 02.07.2012г.

<...> зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя с 10.03.2010г.

Согласно типовым договорам возмездного оказания услуг, Агентство по трудоустройству «Биржа труда», в лице директора <...>, принимает на себя обязательства по оказанию услуг содействия в трудоустройстве, а именно в предоставлении информации по открытым вакансиям, в срок, предусмотренный договором.

Из письменных пояснений ИП <...> следует, что ИП <...>, в лице агентства по трудоустройству «Биржа труда» работает на платной основе с соискателями работы, в связи с чем с ними заключается вышеуказанный договор на оказание возмездных услуг. Работодателям ИП <...> оказывает услуги на безвозмездной основе без заключения договоров. Работодатели присылают заявки о вакансиях

по телефону или по электронной почте, а также информация о вакансиях подбирается ИП <...> из интернета или газет с подобными объявлениями. В дальнейшем реклама с вакансиями размещается на указанном интернет-сайте. До заключения договора с соискателем работы проводится консультация о характере работы, уровне заработной платы и о требованиях к кандидатам на должность. После того, как соискателя устраивают предложенные ему вакансии, с ним заключается договор на оказание информационных услуг. Все вакансии, размещенные на интернет-сайте <http://frantob.ru/> в рубрике «юриспруденция», являются достоверными и соответствуют требованиям, установленными работодателями (в подтверждение представлена выписка о вакансиях из рабочей базы с января по август 2012г.). Кроме того, ИП <...> пояснил, что осуществляет деятельность именно как агентство по трудоустройству, а не кадровое агентство.

Согласно представленной выписке о вакансиях из рабочей базы ИП <...> с января по август 2012г. в рубрике «юриспруденция» имеется 48 вакансий.

Из заявления следует, что после заключения договора на оказание возмездных услуг с агентством по трудоустройству «Биржа труда», в лице ИП <...>, и оплаты установленной суммы в размере 500 рублей сообщается, что вакансии, представленные на интернет-сайте <http://frantob.ru/> отсутствуют.

По фактам, изложенным в заявлении, Кемеровским УФАС России была проведена документарная проверка деятельности ИП <...>, по результатам которой были выявлены признаки нарушения ФЗ «О рекламе», составлен акт от 14.08.2012г., заявителю был направлен ответ о результатах проведенной проверки.

В выписке о вакансиях из рабочей базы, представленной ИП <...>, содержатся сведения с января по август 2012г. о 45 вакансиях по специальности «юриспруденция» и 3 вакансии по специальности «экономист». Кроме того, в данной выписке содержатся сведения о дате открытия, названии вакансий, требованиях к кандидатам, графике работы, заработной плате, контактных данных работодателей.

В адрес работодателей ЗАО «КМСД», НП «Эксперт страхование», ОАО «Кузнецкие ферросплавы», ОАО «Новокузнецкая автобаза», ООО «Билтекс», ООО «Вертикаль», ООО «ДИАС», ООО «Картель Авто Новокузнецк», ОАО «Кузбасс-Лада», ООО «Престиж», ООО «ТопПром», ООО «УК «Техносистема», указанных в выписке о вакансиях из рабочей базы, были направлены запросы для установления факта достоверности сведений, отраженных в данной выписке.

Из представленных ответов, следует, что информацию об открытых вакансиях работодатели размещали на интернет-сайтах и в печатных СМИ, с кадровым агентством «Биржа труда» договоров не имеют, за исключением ОАО «Кузнецкие ферросплавы», которое обращалось в данную организацию 20.02.2012г.

Из ответов ЗАО «КМСД», ООО «ТопПром» следует, что с 01.01.2012г. вакансии юрисконсульта в данных организациях открыты не были. В представленной выписке о вакансиях из рабочей базы ИП <...> вакансия юрисконсульта в ЗАО «КМСД» значится от 24.01.2012г., а в ООО «ТопПром» от 12.03.2012г.

Согласно ответу НП «Эксперт страхование» вакансия юриста была размещена на интернет-сайтах с 09.08.2012г. по 08.09.2012г. В вышеуказанной выписке вакансия значится от 28.02.2012г.

Вакансия ведущего юрисконсульта ОАО «Кузнецкие ферросплавы» была актуальна с 30.01.2012г. по 30.03.2012г., а в представленной ИП <...> выписке вакансия значится от 16.01.2012г.

ОАО «Новокузнецкая автобаза» была размещена вакансия юриста в ГУ «Центр занятости населения» в г. Новокузнецк с 09.02.2012г. по 29.02.2012г. В выписке о вакансиях из рабочей базы, представленной ИП <...>, дата открытия вакансии 25.01.2012г.

ООО «Билтекс» была размещена вакансия юрист с 27.02.2012г. по 27.03.2012г., а в вышеуказанной выписке вакансия значится от 27.02.2012г.

Вакансия помощник юриста ООО «Вертикаль» была актуальна с 20.03.2012г. по 13.04.2012г., в представленной ИП <...> выписке вакансия значится от 22.03.2012г.

Согласно ответу ООО «ДИАС» вакансия юрисконсульта была размещена на интернет-сайтах и была актуальна в течении февраля-марта 2012г. В вышеуказанной выписке вакансия значится от 20.02.2012г.

ООО «Картель Авто Новокузнецк» (автосалон «Mitsubishi») осуществлял поиск сотрудников по вакансии юрисконсульта с помощью размещения информации на интернет-сайтах с 04.05.2012г. по 18.05.2012г. В выписке о вакансиях из рабочей базы, представленной ИП <...>, значится две вакансии юрисконсульта в автосалон «Mitsubishi», даты открытия которых 18.04.2012г. и 25.04.2012г.

Вакансия юрисконсульта ОАО «Кузбасс-Лада» была актуальна с 20.02.2012г. по 19.03.2012г., в представленной ИП <...> выписке вакансия значится от 22.02.2012г.

Согласно ответу ООО «Престиж» вакансия юриста была размещена на интернет-сайтах и была актуальна с 11.03.2012г. по 15.10.2012г. В вышеуказанной выписке вакансия значится от 11.03.2012г.

Из ответа ООО «УК «Техносистема» следует, что с 31.01.2012г. по 07.03.2012г. в данной организации была открыта вакансия юрисконсульта. В представленной выписке о вакансиях из рабочей базы ИП <...> вакансия юрисконсульта в ООО «УК «Техносистема» значится от 05.03.2012г.

Частью 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

Из определения рекламы, содержащегося в статье 3 ФЗ «О рекламе» следует, что для признания информации рекламой она должна одновременно выполнять несколько условий, а именно: быть распространенной любым способом, в любой форме; быть адресованной неопределенному кругу лиц; быть направленной на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Пунктом 6 части 2 статьи 2 ФЗ «О рекламе» объявления физических лиц или юридических лиц, не связанные с осуществлением предпринимательской деятельности выведены из сферы применения ФЗ «О рекламе».

Под предпринимательской деятельностью понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке ([часть 1 статьи 2](#) Гражданского кодекса РФ (далее по тексту – ГК РФ)).

ГК РФ рассматривает рекламу и иные предложения, адресованные неопределенному кругу лиц, как приглашение делать оферты, если иное прямо не указано в предложении ([ст. 437](#) ГК РФ). Таким образом, если объявление связано с осуществлением юридическим/физическим лицом предпринимательской деятельности и направлено для привлечения потребителей, потенциальных партнеров по бизнесу, иных заинтересованных лиц, то оно, соответственно, отвечает требованиям понятия «реклама» (п. 1 [ст. 3](#) ФЗ «О рекламе») (например, объявление автомобильного магазина о продаже автомобилей, объявление кредитной организации о выдаче кредитов и т.п.).

Вакансии, размещенные на интернет-сайте <http://frantob.ru/> ИП <...> публиковались за плату, предназначались для неопределенного круга лиц, по своему смыслу и характеру разовым предложением не исчерпывались и сведений об оказании соответствующих услуг в благотворительных целях не содержали.

В соответствии с пунктом 3 [статьи 423](#) ГК РФ договор предполагается возмездным, если из закона, иных правовых актов, содержания или существа договора не вытекает иное.

Оказание услуг ИП <...> в силу [статьи 779](#) ГК РФ является разновидностью договора возмездного оказания услуг.

Таким образом, информация, размещенная ИП <...> на интернет-сайте <http://frantob.ru/> направлена на привлечение внимания к осуществляемой КА «Биржа труда» предпринимательской деятельности, а следовательно, обладает всеми вышеуказанными признаками рекламы.

Пунктом 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

В связи с тем, что в материалы дела была представлена информация о том, что разработчик сайта самостоятельно размещает информацию ИП <...> о вакансиях в разделе «Кадровые агентства» из-за того, что на портале отсутствует раздел «Агентство по трудоустройству» признаки нарушения пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в действиях ИП <...> не подтвердились.

Пунктом 3 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об ассортименте и о комплектации товаров, а также о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока.

Таким образом, информация, указанная в выписке о вакансиях из рабочей базы ИП <...>, которая в последующем размещается на интернет-сайте <http://frantob.ru/>, содержит несоответствующие действительности сведения о периоде, в течение которого данные вакансии были актуальны.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 3 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель.

Пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» установлено, что рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В данном случае рекламодателем является ИП <...>

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу ИП <...> (ИНН <...>, адрес местонахождения: <...>), поскольку в ней нарушены требования пункта 3 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы на интернет - сайте <http://frantob.ru/>.

2. Выдать предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме 28 декабря 2012 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения.