Исх. № ВЧ-08/4894 от 15.04.2022

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан «…», рассмотрев протокол и материалы дела №016/04/14.3-599/2022 об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица ООО «АТОЛ Онлайн» (ИНН 7714426164, ОГРН 1187746306593, дата включения записи в ЕГРЮЛ: 26.04.2019, юридический адрес: 129085, г. Москва, вн. тер. г. Муниципальный округ Останкинский, ул. Годовикова, д. 9, стр. 17, эт. 4, пом. 7) по факту нарушения пункта 4 части 3, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в присутствии представителя по доверенности «…»,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее - Татарстанское УФАС России) поступило обращение «…» (вх. № 12783/ж от 21.09.2021), содержащее признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – Федеральный закон «О рекламе»).

Исходя из обращения следует, что 20.09.2021 года «…» была обнаружена контекстная реклама, размещенная посредством сервиса Яндекс.Директ, содержащая информацию о том, что ООО «АТОЛ Онлайн» (ИНН 7714426164, ОГРН 1187746306593, юридический адрес: 129085, г. Москва, вн. тер. г. Муниципальный округ Останкинский, ул. Годовикова, д. 9, стр. 17, эт. 4, пом. 7) предлагает подключить услуги облачной онлайн-кассы с тарифом 1 490 рублей, при этом ОФД включен в тариф.

Фотоизображения рекламы представлены ниже:

«…»

«…»

Однако при переходе по ссылке на страницу выбора тарифов «АТОЛ Онлайн» (https://online.atol.ru/) установлено, что в базовый тариф, стоимость которого составляет 1490 рублей ОФД не входит. Напротив, в данном тарифе указано, что заключение договора с ОФД осуществляется за дополнительную плату. Бесплатное подключение ОФД доступно лишь в тарифе за 2 900 рублей.

Фотоизображение представлено ниже:

«…»

Информация со сведениями: «Электронная касса АТОЛ Онлайн – Новый тариф за 1490р… Облачные кассы Атол Онлайн. Быстрое подключение. Помощь в регистрации касс в ФНС! Техподдержка. Быстрый старт. Аренда под ключ. ОФД включен в тариф…» является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к услугам, которые

оказывает рекламодатель.

Согласно поступившему ответу от ООО «ЯНДЕКС» реклама была размещена в рамках договора возмездного оказания услуг № 74008/17 от 20.10.2017, заключённого между ООО «Яндекс» и ООО «АДВ-сервис» (ОГРН: 1177847285967, ИНН: 7810704382, юридический адрес: 196084, г. Санкт-Петербург, ул. Цветочная, д. 16, лит. П, пом. 4,6).

Исходя из условий договора следует, что ООО «Яндекс» принимает на себя обязательства оказывать, а ООО «АДВ-сервис» обязуется принимать и оплачивать рекламные услуги, связанные с размещением в сети Интернет предоставленных ООО «АДВ-сервис» рекламных материалов третьих лиц (клиентов ООО «АДВ-сервис»).

Согласно ответу ООО «АДВ-сервис» следует, что Общество является компанией, оказывающей услуги в сети «Интернет» по предоставлению клиентам возможности с использованием сервиса «eLama» управлять рекламными компаниями с помощью инструментов сервиса и размещать рекламу через Интернет-площадки (Яндекс.Директ, Google Ads, Мэйл.ру…), а также сопутствующие услуги по созданию и ведению рекламных компаний и иные дополнительные услуги.

Данный сервис представляет собой платформу автоматизации контекстной рекламы, который упрощает процесс работы с рекламными кампаниями на Интернет-площадках (в рекламных системах).

Так размещение спорной рекламы было осуществлено в рамках договора на оказание услуг в сети «Интернет», заключенного между ООО «ЭСЭФЕЙЧ» и ООО «АДВ-сервис», посредством акцепта ООО «ЭСЭФЕЙЧ» оферты на оказание услуг в сети «Интернет», что подтверждается платежными поручениями от 11.11.2021, 22.11.2021, 29.11.2021 и иными.

В соответствии с пунктом 3.3.1 Приложения 1 к оферте на оказание услуг в сети «Интернет» ООО «ЭСЭФЕЙЧ» самостоятельно определяет содержание размещаемой рекламы и рекламной кампании.

Кроме того, согласно пункту 7.4 Приложения 1 к оферте рекламные материалы ООО «ЭСЭФЕЙЧ» должны соответствовать всем требованиям, установленным действующим законодательством Российской Федерации, в том числе законодательству Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, ООО «АДВ-сервис» и сервис «eLama» не участвуют в формировании рекламной кампании, ее настройке, написании, согласовании и модерации. При распространении данной рекламы ООО «АДВ-сервис» и сервис «eLama» выполняют лишь техническую функцию.

Между ООО «ЭСЭФЕЙЧ» (Исполнитель) и ООО «ДЖАМИ» (Заказчик) заключен договор об оказании рекламно-информационных услуг в сети Интернет №7/20 от 03.04.2020 г., в соответствии с пунктом 2.3.1 договора все необходимые рекламные материалы для размещения в сети «Интернет» предоставляются ООО «ДЖАМИ».

Согласно пункту 2.3.2 ООО «ДЖАМИ» обязуется предоставить ООО «ЭСЭФЕЙЧ» рекламно-информационные материалы, соответствующие требованиям действующего законодательства Российской Федерации.

Согласно пункту 4.1 договора ООО «ДЖАМИ» гарантирует ООО «ЭСЭФЕЙЧ», что все предоставленные и отправляемые рекламно-информационные материалы по своему содержанию и оформлению соответствуют требованиям действующего законодательства Российской Федерации, в том числе законодательства о рекламе.

20.09.2021 г. между ООО «ДЖАМИ» и ООО «ЭСЭФЕЙЧ» подписано Приложение № 32, согласно которому ООО «ЭСЭФЕЙЧ» принял на себя обязательство по размещению рекламно-информационных материалов, предоставленных ООО «ДЖАМИ», в период с 01.09.2021 г. по 30.09.2021 г.

Таким образом, в обязанности ООО «ЭСЭФЕЙЧ», в соответствии с условиями вышеуказанного договора, входило размещение рекламно-информационных материалов, представленных Заказчиком, то есть ООО «ДЖАМИ», что исключает вину ООО «ЭСЭФЕЙЧ» в распространении рекламы с нарушением требований действующего законодательства о рекламе.

Согласно информации, предоставленной ООО «АТОЛ Онлайн», следует, что услуги по ведению контекстной рекламы для Общества оказывает ООО «ДЖАМИ» (ИНН 7725688242, юридический адрес: 141108, Московская область, г. Щелково, ул. Советская, д. 16, эт. 2, пом. 192) в соответствии с договором на оказание рекламных услуг № J08-20 от 08.12.2020 г.

Согласно Дополнительному соглашению № 8 к договору, ООО «ДЖАМИ» обязалось оказать услуги по ведению рекламной кампании по продвижению бренда ООО «АТОЛ Онлайн» в сети Интернет с помощью инструментов контекстной рекламы в соответствии с медиапланом, согласованном в Приложении №1 к Дополнительному соглашению №8 от 01.09.2021 и являющимся его неотъемлемой частью, в период с 01.09.2021 г. по 30.09.2021 г. включительно.

В соответствии с п.8.4 вышеуказанного договора ООО «ДЖАМИ» обязалось принимать все необходимые меры для того, чтобы содержание разрабатываемых информационных материалов соответствовало законодательству Российской Федерации. При этом ООО «АТОЛ Онлайн» несет ответственность за ненадлежащую рекламу, размещенную с его согласия, в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

Однако, исходя из письменных пояснений ООО «АТОЛ Онлайн», Общество не предоставляло согласия ООО «ДЖАМИ» на изготовление и размещение вышеуказанной рекламы.

Согласно письменным пояснениям и документам, представленным ООО «ДЖАМИ», следует, что между ООО «ДЖАМИ» и ООО «АТОЛ Онлайн» был заключен договор №J08-20 от 08.12.2020 об оказании рекламных услуг.

Во исполнение данного договора ООО «ДЖАМИ» был заключен договор №7/20 с ООО «ЭСЭФЕЙЧ» об оказании рекламно-информационных услуг в сети «Интернет» от 03.04.2020 г., в соответствии с которым ООО «ЭСЭФЕЙЧ» оказывал услуги по размещению рекламно-информационных материалов в отношении продукта ООО «АТОЛ Онлайн» на интернет-площадке «Яндекс.Директ» через сервис eLama.

Размещение рекламно-информационных материалов в рамках исполнения

обязательств по договору осуществлялось только после согласования и утверждения таких материалов уполномоченным представителем ООО «АТОЛ Онлайн». Согласование проводилось посредством общего доступа сотрудников ООО «ДЖАМИ» и представителей ООО «АТОЛ Онлайн» к онлайн-сервису «Гугл-таблицы», а также посредством переписки в мессенджере «Telegram», приобщенного к материалам настоящего дела.

Размещение рекламно-информационных материалов в том виде, в котором они были размещены на интернет площадке «Яндекс.Директ», согласовывались представителем ООО «АТОЛ Онлайн» - руководителем группы цифрового маркетинга Оксаной Сушко, что подтверждается скриншотами «Гугл таблицы» и переписки в мессенджере «Telegram».

Фотоизображения приведены ниже.

«…»

Формирование рекламного текста для целей размещения контекстной рекламы в рамках Дополнительного соглашения № 8 осуществлялось путем комбинирования фраз и словосочетаний, определяющих характер оказываемых ООО «АТОЛ Онлайн» услуг, в частности, указанием на те или иные опции, входящие в рекламируемый тарифный план.

Указанные фразы и словосочетания предоставлялись и утверждались
ООО «АТОЛ Онлайн», как лицом, определяющим состав опций, входящих в тарифный план, оказываемых им услуг, стоимости тарифного плана и иных параметров объекта рекламирования.

Согласно письменным пояснениям и документам, представленным ООО «ЭСЭФЕЙЧ» следует, что в рамках заключенного договора об оказании рекламно-информационных услуг в сети «Интернет» №7/20 от 03.04.2020 г. между ООО «ЭСЭФЕЙЧ» и ООО «ДЖАМИ» было достигнуто соглашение о введении переписки через мессенджер «Telegram», относительно размещения рекламы ООО «АТОЛ Онлайн».

Представителями и лицами ООО «АТОЛ Онлайн», согласовавшие размещение рекламы в чате данного мессенджера являлись директор по маркетингу ООО «АТОЛ Онлайн» «…».

Для исполнения условий договора, ООО «ЭСЭФЕЙЧ» был создан для
ООО «ДЖАМИ» и ООО «АТОЛ Онлайн» единый документ для первичного запуска рекламных кампаний, в который ООО «АТОЛ Онлайн» мог вносить правки и давать тексты, которые ООО «ДЖАМИ» брал для продвижения и демонстрирования в сети «Интернет».

ООО «ЭСЭФЕЙЧ» не принимал самостоятельных решений о размещении, замене каком-либо изменении рекламных материалов без их предварительного получения со стороны ООО «ДЖАМИ» и ООО «АТОЛ Онлайн», что подтверждается скриншотами переписки в мессенджере «Telegram».

Фотоизображения представлены ниже.

«…»

08.12.2021 г. ООО «АТОЛ Онлайн» запросил убрать во всех рекламных текстах в поисковой сети «Яндекс» информацию с текстом «ОФД включен в тариф».

16.12.2021 г. представитель ООО «ДЖАМИ» через мессенджер «Telegram» предоставил представителю ООО «ЭСЭФЕЙЧ» претензию от ООО «АТОЛ Онлайн». В тот же день ООО «ДЖАМИ» приостановил размещение рекламных материалов.

В пункте 1 статьи 3 Закона «О рекламе» дано понятие рекламы — это 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона «О рекламе» 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 к которым направлена реклама.

Согласно части 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.

Согласно п. 28 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые законом к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг.

В соответствии с пунктом 4 части 3 статьи 5 недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

При этом, как следует из фактических обстоятельств, рекламное объявление, размещенное в сети Интернет, представляет собой текстовое сообщение небольшого размера, с помощью которого пользователь может перейти на сайт лица, разместившего объявление. Само объявление не может рассматриваться отдельно от сайта, на который он ведет, и не является сам по себе основанием для принятия лицом, его увидевшим, решения воспользоваться услугой либо приобрести товар. Фактически объявление, неразрывно связанное с сайтом, является частью того сайта, который открывается после «клика» на объявление, и не может рассматриваться в отрыве от самого сайта.

Вышеизложенное свидетельствует о том, что рекламодатель намеренно вводит в

заблуждение потребителя, отражает только выгодные для рекламодателя условия, сообщаются недостоверные сведения относительно стоимости электронной кассы.

При этом оценка такой рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона «О рекламе» следует, что за нарушение требований, установленных частью 3, 7 статьи 5 Закона «О рекламе» несет ответственность рекламодатель.

Статьей 3 Закона «О рекламе» установлено, что рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, то есть ООО «АТОЛ Онлайн» (ИНН 7714426164, ОГРН 1187746306593, юридический адрес: 129085, г. Москва, вн. тер. г. Муниципальный округ Останкинский, ул. Годовикова, д. 9, стр. 17, эт. 4, пом. 7).

Из указанного определения следует, что рекламодателем может быть как лицо, заинтересованное в реализации объекта рекламирования (изготовитель товара, продавец товара, лицо, оказывающее услуги), так и иное лицо, если указанное лицо совершило действия по выбору объекта рекламирования (под которым понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама) и содержания рекламной информации. При этом отнесение того или иного лица к рекламодателю осуществляется исходя из объекта рекламирования, к которому формируется интерес в рекламе, условий договора о распространении рекламы, а также иных обстоятельств распространения рекламы (письмо ФАС России от 31.05.2016 N АК/36350/16 «О разъяснении отдельных положений Федерального закона «О рекламе»).

В соответствии с частью 8 статьей 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, предусмотренных вышеуказанными нормами, несет ответственность рекламопроизводитель, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Согласно пункту 6 статьи 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму, то есть ООО «АТОЛ Онлайн» (ИНН 7714426164, ОГРН 1187746306593, юридический адрес: 129085, г. Москва, вн. тер. г. Муниципальный округ Останкинский, ул. Годовикова, д. 9, стр. 17, эт. 4, пом. 7).

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ,

– 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 ООО «АТОЛ Онлайн», выразившиеся в нарушении законодательства о рекламе, образуют состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Дата совершения административного правонарушения: 20.09.2021 г.

Место совершения административного правонарушения является: РТ, г. Казань.

«…»

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3, части 2 и 3 статьи 3.4, частью 1 статьи 4.1.1, частью 2 статьи 25.1, статьей 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать юридическое лицо ООО «АТОЛ Онлайн» (ИНН 7714426164, ОГРН 1187746306593, дата включения записи в ЕГРЮЛ: 26.04.2019, юридический адрес: 129085, г. Москва, вн. тер. г. Муниципальный округ Останкинский, ул. Годовикова, д. 9, стр. 17, эт. 4, пом. 7), 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 пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 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.

«…»