

Исх. №ВЧ-08/5558 от 01.06.2023 г.

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

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)  
Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)  
<...> – (должностное лицо)

рассмотрев материалы дела в отношении ООО «Алекс Фитнес» (ИНН 7804468360, 188691, Ленинградская область, Всеволожский район, г. Кудрово, ул. Ленинградская (Новый Оккервиль МКР), д. 1, пом. 2-Н) по факту распространения в поисковой системе «Яндекс» рекламы с текстом: «Фитнес весна за 1 », что имеет признаки нарушения пункта 4 части 3, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В ходе мониторинга информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан 23.03.2023г. были выявлены признаки нарушения по факту распространения в поисковой системе «Яндекс» рекламы с текстом: «Фитнес весна за 1 », содержащей признаки нарушения Закона «О рекламе».

Фотоизображение рекламы представлено ниже:

<...>

Указанная реклама размещена по ссылке:

<...>

Представленное рекламное объявление «кликабельное», при переходе открывается сайт:

<...>

Фотоизображения содержания сайта представлены ниже:

<...>

20.04.2023 поступили письменные пояснения ООО «Яндекс» (вх. №4081), исходя из содержания, которых следует, что вышеуказанная реклама размещалась в рамках договора возмездного оказания услуг №195076/19 от 01.03.2019 г., заключенного между ООО «Яндекс» и ООО «Р-БРОКЕР» (ИНН 7725813824), который является рекламодателем.

25.05.2023 в адрес Управления поступили письменные пояснения ООО «Алекс Фитнес» исходя из содержания, которых следует, что размещением рекламных материалов для ООО «Алекс Фитнес» осуществляется ООО «Р-Брокер» по договору об оказании услуг № 0233-20 от 01.12.2020г. Содержание рекламно-информационных материалов определяется ООО «Алекс Фитнес» самостоятельно в рамках разработки маркетинговой политики с учетом фирменного стиля ООО «Алекс Фитнес» и конъюнктуры рынка.

Ответственным за составление и размещение рекламы, по мнению Общества,

согласно приказу № 44 от 06.10.2020г. является руководителем департамента рекламы <...>, что входит в его должностные обязанности согласно должностной инструкции руководителя департамента рекламы. <...> проверяет эффективность рекламных предложений за аналогичные периоды, корректирует и утверждает рекламный макет, а затем передает в отдел дизайна на визуализацию и в дальнейшем на размещение рекламы в соответствующие подразделения.

В связи с изложенным, именно <...>, по мнению Общества, несет всю ответственность за содержание рекламных макетов и их утверждение. То есть, весь объем согласования рекламы закреплен за отдельным сотрудником ООО «Алекс Фитнес», а не в целом за Обществом. Таким образом, ООО «Алекс Фитнес» принимает все возможные меры по соблюдению действующего законодательства, а определение содержания рекламного макета направлено лишь на ознакомление с предложениями и дальнейшим ознакомлением с подробными условиями на сайте ООО «Алекс Фитнес», решении вопроса о приобретении абонемента, что не противоречит нормам действующего законодательства.

Однако Управление отмечает, что <...> разрабатывая спорную рекламу, действовал в интересах Общества.

29.05.2023 поступили письменные пояснения ООО «Р-Брокер» (вх. №5369) исходя из содержания, которых следует, что Общество является агентом интернет-рекламы, что отражено в выписке из ЕГРЮЛ. Общество предоставляет услуги по размещению рекламы на рекламных площадках посредством сервиса К-Брокер и ведению рекламных компаний на основании отдельно заключенных договоров с рекламодателями. Сервис К-Брокер является программным обеспечением по настройке, управлению контекстной и таргетированной рекламой на рекламных площадках.

Заказчиками Общества выступают лица, заинтересованные в привлечении внимания неопределенного круга лиц к своим товарам, работам, услугам, т.е. прямые рекламодатели. Получая доступ к сервису Заказчики получают возможность самостоятельно создавать, настраивать и размещать рекламные объявления в сети Интернет.

Размещение спорной рекламы в сети Интернет было осуществлено на основании договора оказания услуг № 0233-20 от 01.12.2020г., заключенного между ООО «Р-Брокер» и ООО «Алекс Фитнес» (ИНН 7804468360).

Учитывая, что рекламные кампании размещались ООО «Алекс Фитнес» через рекламное агентство ООО «Р-Брокер», Общество считает, что рекламодателем рассматриваемых реклам является ООО «Алекс Фитнес». ООО «Р-Брокер» ни рекламодателем, ни рекламопроизводителем или рекламораспространителем спорной рекламы не является.

Таким образом, Управлением принимается решение прекратить производство по делу в отношении ООО «Р-Брокер».

Согласно части 1 статьи 3 Закона о рекламе под рекламой понимается 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.

Объектом рекламирования являются фитнес-услуги.

Информация со сведениями: «Фитнес весна за 1 » в силу статьи 3 Закона о рекламе является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к услугам, которые оказывает рекламодаделец.

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 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»» рекламодаделец 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.

Недостоверной признается реклама, в соответствии с пунктом 4 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», 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.

Вышеперечисленные обстоятельства и пояснения свидетельствуют о том, что заявитель, не мог ознакомиться со всеми условиями услуги, распространённой в сети «Интернет» и был лишен возможности получения достоверной и исчерпывающей информации о рекламируемой услуге. Обратное ООО «Алекс Фитнес» не доказано, подтверждающих документов не представлено.

Вышеизложенное свидетельствует о том, что рекламодаделец намеренно вводит в заблуждение потребителя, отражает только выгодные для рекламодача условия, сообщаются недостоверные сведения относительно стоимости фитнеса.

Учитывая изложенное, в рассматриваемом случае усматриваются признаки нарушения пункта 4 части 3, части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

На основании части 6 статьи 38 Закона «О рекламе» следует, что за нарушение требований, установленных частью 3, 7 статьи 5 Закона «О рекламе» несет ответственность рекламодаделец.

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

Рекламодателем рассматриваемой рекламы ООО «Алекс Фитнес» (ИНН 7804468360, 188691, Ленинградская область, Всеволожский район, г. Кудрово, ул. Ленинградская (Новый Оккервиль МКР), д. 1, пом. 2-Н).

В соответствии с частью 8 статьи 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.

Рекламопроизводителем рассматриваемой рекламы является ООО «Алекс Фитнес» (ИНН 7804468360, 188691, Ленинградская область, Всеволожский район, г. Кудрово, ул. Ленинградская (Новый Оккервиль МКР), д. 1, пом. 2-Н).

Пунктом 7 статьи 3 Закона «О рекламе» установлено, что рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Алекс Фитнес» (ИНН 7804468360, 188691, Ленинградская область, Всеволожский район, г. Кудрово, ул. Ленинградская (Новый Оккервиль МКР), д. 1, пом. 2-Н).

В целях оповещения ООО «Алекс Фитнес» о рассмотрении в отношении него дела о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, Управлением было направлено определение об отложении рассмотрения дела (исх.№ВЧ-08/4200 от 26.04.2023) о месте и времени рассмотрения дела на 31 мая 2023 года в 10 час. 00 мин. Согласно почтовому идентификатору 80104083561802 письмо получено ООО «Алекс Фитнес» по адресу регистрации 11 мая 2023 года в 11 часов 30 минут.

Таким образом, ООО «Алекс Фитнес» надлежащим образом уведомлено о месте и времени рассмотрения дела. Однако на Комиссию не явилось.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42 - 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу, распространенную ООО «Алекс Фитнес» (ИНН 7804468360, 188691, Ленинградская область, Всеволожский район, г. Кудрово, ул. Ленинградская (Новый Оккервиль МКР), д. 1, пом. 2-Н) в поисковой системе «Яндекс» рекламы с текстом: «Фитнес весна за 1 », поскольку в ней нарушены требования пункта 4 части 3, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Алекс Фитнес» (ИНН 7804468360, 188691, Ленинградская область, Всеволожский район, г. Кудрово, ул. Ленинградская (Новый Оккервиль МКР), д. 1, пом. 2-Н) обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Производство дела в отношении ООО «Р-Брокер» прекратить.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о привлечение лица к административной ответственности.

Решение изготовлено в полном объеме 01 июня 2023 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)