

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания в виде предупреждения № 048/04/14.3-282/2019

24 мая 2019 года

г. Липецк

Резолютивная часть постановления объявлена 23 мая 2019 года

Постановление в полном объеме изготовлено 24 мая 2019 года

Я, заместитель руководителя управления-начальник отдела защиты конкуренции Липецкого УФАС России <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №048/04/14.3-282/2019, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <...> (<...>) (далее – ИП <...>) (далее – <...>.) по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствие ИП <...>,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области поступило обращение о распространении недостоверной рекламы юридических услуг в сети «Интернет», предоставляемых ИП <...>. Так, на сайтах в сети «Интернет» периодически появляется реклама следующего содержания: «Профессиональный адвокат – Липецк <...>», «Профессиональный адвокат – Липецк Адвокат по гражданским спорам в Липецке. Ведение дел в суде. <...>». Однако, как следует из заявления, <...> в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 31.05.2002 № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (далее – ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»), статуса адвоката не получала, следовательно, реклама об оказании ею услуг как адвокатом является недостоверной и вводит в заблуждение лиц, нуждающихся в получении юридической помощи.

В ходе рассмотрения поступившего заявления Липецким УФАС России установлено размещение в сети «Интернет» рекламы следующего содержания: «Профессиональный адвокат – Липецк <...>», «Профессиональный адвокат – Липецк Адвокат по гражданским спорам в Липецке. Ведение дел в суде. <...>», «Адвокат в Липецке – <...>. Профессиональный адвокат по гражданским спорам в Липецке. Участие в суде», что подтверждается актами осмотров интернет-сайтов.

Статья 1 Федерального закона от 13.06.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон, ФЗ «О рекламе») в числе целей данного Федерального закона устанавливает, в том числе, реализацию права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Согласно п. 1 ст. 3 Закона 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 и поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

П.2 ст. 3 ФЗ «О рекламе» говорит, что 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.

В соответствии с п. 3 ст. 3 ФЗ «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии с ч. 1 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются. При этом ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» гласит, что недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения.

Предметом регулирования ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе» являются отношения, связанные с предоставлением потребителям достоверной информации о рекламируемых товарах и рекламодателях в целях обеспечения свободы потребительского выбора и реализации потребителями прав, предусмотренных законодательством о защите прав потребителей.

Предписания части 3 статьи 5 касаются содержания рекламных посланий и распространяются на предоставляемую информацию о товарах, к которым в целях Федерального закона «О рекламе» относится также выполнение работ, оказание услуг, о полномочиях и обязательствах рекламодателя, а также иную информацию, способную повлиять на правильный выбор предлагаемых товаров (работ, услуг). В первую очередь предписаниям данной нормы должны следовать рекламодатели.

Сообщаемая в рекламе информация об объекте рекламирования должна быть достоверной. Достоверность информации предполагает правдивость и соответствие содержащихся в ней сведений о товаре, рекламодателе, его полномочиях и обязательствах и прочем действительным, имеющим место в реальности во время, к которому относятся такие сведения.

Под недостоверной рекламой понимается присутствие в рекламе не соответствующих действительности сведений в отношении объектов рекламирования. Посягательства на достоверность рекламы не допускаются.

П. 20 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе» запрещает сообщать недостоверные сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

В законодательстве Российской Федерации особое внимание уделяется обеспечению права потребителя на достоверную информацию о товарах и услугах, их изготовителях и продавцах, и соответственно, отношения, возникающие между потребителями и изготовителями, исполнителями, импортерами, продавцами таких товаров, не должны основываться на заблуждениях и обмане потребителей.

Учитывая, что реклама согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» имеет побудительный характер, т.е. стимулирует интерес потребителей к объекту рекламирования в целях продвижения товаров и услуг на рынок, сообщение в рекламе недостоверных сведений об изготовителе или продавце товара, средствах их индивидуализации ставит рекламодателя в более выгодное положение и дает необоснованные преимущества перед другими субъектами рекламной деятельности. Использование в рекламе неточных высказываний или преувеличений относительно самого рекламодателя может создать у

потребителя неверное представление о его статусе, существовании оказываемых им услуг и качестве товаров.

С целью осуществления своих полномочий по государственному надзору за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе: предупреждению, выявлению и пресечению нарушений физическими или юридическими лицами законодательства Российской Федерации о рекламе, Управлением Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области были запрошены необходимые документы и информация.

Из анализа поступивших документов и информации установлено, что реклама «Профессиональный адвокат – Липецк <...>», «Профессиональный адвокат – Липецк Адвокат по гражданским спорам в Липецке. Ведение дел в суде. <...>» была размещена в рамках договора, заключенного между ООО «Яндекс» (<...>) (далее – ООО «Яндекс») и ООО «Артефакт Лабс» (<...>) (далее – ООО «Артефакт Лабс») на условиях оферты на оказание услуг «Яндекс.Директ», расположенной в сети «Интернет» по адресу: https://yandex.ru/legal/oferta_direct/ (далее – Оферта). Договор был заключен посредством акцепта ООО «Артефакт Лабс» Оферты в порядке, предусмотренном разделом 7 Оферты, а именно – путем оплаты счета.

Между ИП <...> и ООО «Артефакт Лабс» заключен договор взаимного оказания услуг от <...>, в соответствии с которым ООО «Артефакт Лабс» обязалось оказать ИП <...> услугу по ведению кампании контекстной рекламы в системе «Яндекс.Директ».

Таким образом, указанных выше рекламных объявлений является ИП <...>, рекламопроизводителем – ООО «Артефакт Лабс», рекламораспространителем – ООО «Яндекс».

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Федерального закона ФЗ «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.

Адвокатской деятельностью является квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, физическим и юридическим лицам в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию (ч. 1 ст. 1 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»). Адвокатская деятельность не является предпринимательской.

Согласно ч. 1 ст. 9 ФЗ «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.

Решение о присвоении статуса адвоката принимает квалификационная комиссия адвокатской палаты субъекта Российской Федерации (далее - квалификационная комиссия) после сдачи лицом, претендующим на приобретение статуса адвоката (далее также - претендент), квалификационного экзамена.

По информации, представленной Адвокатской палатой Липецкой области, <...> статус адвоката не получала, в связи с чем реклама «Профессиональный адвокат – Липецк <...>», «Профессиональный адвокат – Липецк Адвокат по гражданским спорам в Липецке. Ведение дел в суде. <...>», «Адвокат в Липецке – <...>. Профессиональный адвокат по гражданским

спорам в Липецке. Участие в суде» содержит признаки нарушения ч. 20 ст. 5 ФЗ «О рекламе», так как содержит не соответствующие действительности сведения о лице, оказывающем юридические услуги.

В ответе на запрос информации Липецкого УФАС России ООО «Артефакт Лабс» пояснило, что лицом, виновным в размещении рассматриваемой рекламы является ООО «Яндекс», так как текст объявления формируется системой «Яндекс.Директ» автоматически. Однако доказательств, подтверждающих данный вывод, в антимонопольный орган не представлено.

Между тем, в соответствии с п. 3.3 Оферты «Рекламодатель (представитель Рекламодателя) самостоятельно осуществляет подготовку и редактирование Рекламной кампании, в том числе составление/изменение Рекламных объявлений, подбор ключевых слов, в соответствии с установленной формой в подразделе «Создать кампанию» сайта Яндекс.Директ или соответствующей прикладной программы (в том числе для мобильных устройств) с учетом всех требований, определенных Офертой, если иное не согласовано Сторонами дополнительно. Рекламодатель самостоятельно и в полном объеме несет предусмотренную законодательством ответственность как лицо, осуществившее с использованием представленных системой Яндекс.Директ возможностей приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму, и гарантирует соответствие составленных им и предоставленных им для размещения Яндексом рекламных объявлений всем требованиям действующего законодательства». Рекламодатель несет всю ответственность за достоверность предоставленной им информации, размещаемой по ссылке на контактную страницу и/или внутри специального блока.

Довод ООО «Артефакт Лабс» о том, что сам сайт <...>, на который переадресует рекламное объявление, не содержит слова «адвокат» либо иных однокоренных с ним слов, является несостоятельным. При переходе по ссылке, указанной в рекламе «Адвокат в Липецке – <...> Профессиональный адвокат по гражданским спорам в Липецке. Участие в суде» открывается страница, расположенная по адресу <...>, на которой указана следующая информация: «Профессиональный адвокат по арбитражным и гражданским спорам <...> Ведение дел возможно в городах: Липецк и Воронеж, а также в городах Липецкой области (Елец, Лебедянь, Грязи, Данков, Задонск, Усмань, Чаплыгин)....», что подтверждается актом осмотра интернет-сайта.

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных, в частности частью 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель, которым, в силу пункта 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе», является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, то есть ИП <...>.

В ходе рассмотрения дела, ИП <...> и ее представители поддержали доводы, изложенные в письменных пояснениях по факту возбуждения дела и пояснили, что виновником в нарушении положений ФЗ «О рекламе» является ООО «Яндекс», так как в соответствии с Офертой помимо заданных в рекламной кампании запросов Яндекс.Директ может использовать собственные синонимы. То есть если пользователь указал в качестве поискового запроса «адвокат», то при использовании шаблона будет автоматически сформировано объявление с заголовком «Адвокат». Ни ИП <...>, ни ООО «Артефакт Лабс» не добавляли слово адвокат в качестве ключевого, а сайт, на который адресуется рекламное объявление был взломан.

Из пояснений ООО «Яндекс» следует, что при создании рекламного объявления «Адвокат в Липецке – <...> <...>» функциональность шаблонов для создания однотипных рекламных объявлений не использовалась, объявление было создано в следующем виде: «Адвокат в Липецке – <...> / Профессиональный адвокат по гражданским спорам в Липецке. Участие в суде./ <...>». Текст указанного рекламного объявления не мог изменяться в зависимости от содержания поискового запроса пользователя. Данное объявление размещалось в рамках рекламной компании № <...> с логина «<...><...>» в период с 10.11.2016 по 11.09.2018. В настоящее время (с 11.09.2018) рекламное объявление размещается рекламодателем в

следующем виде: «Юрист в Липецке – <...>. Профессиональный юрист по гражданским спорам в Липецке. Участие в суде./ <...>».

Установлено, что счета за размещение рекламного объявления «Адвокат в Липецке – <...>/ Профессиональный адвокат по гражданским спорам в Липецке. Участие в суде./ <...>» оплачивались ООО «Артефакт Лабс» своевременно с 02.11.2016 по 05.09.2018.

Решением Управления Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области от 30 ноября 2018 г. по делу № 15 признано наличие нарушения 20 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» в рекламе следующего содержания: «Профессиональный адвокат – Липецк <...>», «Профессиональный адвокат – Липецк Адвокат по гражданским спорам в Липецке. Ведение дел в суде. <...>», «Адвокат в Липецке – <...> Профессиональный адвокат по гражданским спорам в Липецке. Участие в суде», распространенную в сети «Интернет», рекламодателем которой является ИП <...>.

Частью 4 статьи 38 Закона о рекламе установлено, что нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

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.

Объектом рассматриваемого правонарушения является установленный порядок управления, в частности, в сфере государственного контроля и надзора.

Объективная сторона состоит в нарушении установленных рекламным законодательством норм и заключается в том, что ИП <...> нарушила п. 20 ч. 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Субъект – ИП <...> (<...>).

Субъективная сторона выражается в форме неосторожности, так как ИП <...> должна была знать и соблюдать рекламное законодательство, однако допустила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрено частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – г. Липецк.

Время совершения административного правонарушения - 02.08.2018.

06.05.2019 г. в Липецкое УФАС России поступило ходатайство о составлении протокола об административном правонарушении в отсутствие ИП <...>.

На основании ч. 4.1 ст.28.2 КоАП РФ протокол составляется в отсутствие ИП <...>.

К тому же, в ходатайстве от 06.05.2019 г. ИП <...> было указано о рассмотрении дела об административном правонарушении № 048/04/14.3-282/2019 в её отсутствие.

Также, ИП <...> в ходатайстве от 06.05.2019г. поясняет, что нарушение законодательства о рекламе в настоящее время устранено.

ИП <...> ходатайствует о рассмотрении обстоятельств, смягчающих вину и применении ст. 4.2 и ст. 4.1.1 КоАП РФ ввиду того, что является субъектом малого и среднего

предпринимательства.

Информация, о том, что ИП <...> является субъектом малого и среднего предпринимательства, размещена на сайте Федеральной налоговой службы по Липецкой области по адресу информационно-телекоммуникационной сети интернет <https://www.nalog.ru/m48/>, в реестре субъектов малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, в соответствии со ст. 29.7 КоАП РФ о порядке рассмотрения дел об административном правонарушении, должностное лицо Липецкого УФАС России приняло решение о рассмотрении дела об административном правонарушении № 048/04/14.3-212/2019 в отношении ИП <...> в её отсутствие.

В соответствии с ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, административное наказание является установленной государственной мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

В силу ч. 1, 3 ст. 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с настоящим Кодексом.

Статьей 24.1 КоАП РФ предусмотрено, что задачами производства по делам об административных правонарушениях являются всестороннее, полное, объективное и своевременное выяснение обстоятельств каждого дела, разрешение его в соответствии с законом, обеспечение исполнения вынесенного постановления, а также выявление причин и условий, способствовавших совершению административных правонарушений.

В силу ч. 1, 2 ст. 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. Предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения 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, а также при отсутствии имущественного ущерба.

Согласно п. 4 ст. 26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении подлежат выяснению обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В соответствии с ч. 1 ст. 4.1.1. КоАП РФ являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса.

Учитывая характер совершенного ИП <...> административного правонарушения, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, руководствуясь ст. 3.2, 3.4, 4.1.1, 4.2, 4.3, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать индивидуального предпринимателя <...> (<...>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде предупреждения в соответствии со ст. 4.1.1 КоАП РФ.

В соответствии частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом в отношении юридического лица, может быть обжаловано в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством 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.