

резольютивная часть оглашена 10 октября 2016 года

г. Ижевск

изготовлено в полном объеме 19 октября 2016 года

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

Заместитель председателя Комиссии: <...> – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> – старший государственный инспектор отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> - специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев материалы дела № ТГ04-03/2016-125Р, возбужденного в отношении ИП <...> по факту по распространения 05.04.2016 года в единой информационной сети Интернет на сайте google.ru рекламной информации с признаками нарушения требований Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в присутствии:

- представителей ООО НПП «Ижинформпроект» - <...>, действующего на основании доверенности от 26.09.2016 года, <...>, действующей на основании доверенности от 15.08.2016 года;

- ИП <...>;

- представителя ИП <...> – <...>, действующего на основании доверенности от 03.10.2016 года;

- представителя ООО «Ижтендер» - <...>, действующего на основании доверенности от 01.09.2016 года,

УСТАНОВИЛА:

20.05.2016 года Удмуртское УФАС России приняло к рассмотрению заявление ООО Научно-производственного предприятия «Ижинформпроект» (далее – ООО НПП «Ижинформпроект») (вх.№ 2794) о нарушении ООО «Ижтендер» антимонопольного законодательства Российской Федерации, а также законодательства Российской Федерации о рекламе выразившееся в распространении 05.04.2016 года в единой информационной сети Интернет на сайте google.ru рекламной информации следующего содержания: «Ижинформпроект – izhtender.ru order.izhtender.ru ЭЦП + аккредитация + обучение = скидка 30% (Спецпредложение «Легкий старт»)».

К заявлению были приложены копия свидетельства серии 18№ 1328865 о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц, копия протокола № 1 от 23.11.2012 года собрания учредителей ООО НПП «Ижинформпроект», сведения о юридическом лице ООО НПП «Ижинформпроект» с сайта Федеральной налоговой

службы по состоянию на 07.04.2016 года, копия уведомления № 40 от 13.04.2006 года, копия уведомления № 136 от 05.10.2007 года, копия свидетельства об аккредитации удостоверяющего центра от 19.07.2012 № 17, сведения о юридическом лице ООО «Ижтэндер» с сайта Федеральной налоговой службы по состоянию на 07.04.2016 года, копия протокола осмотра доказательств № 18АБ0872521 от 05.04.2016 года, копия протокола осмотра доказательств № 18АБ0872522 от 05.04.2016 года, скрин копия страницы сайта поиска принадлежности домена nic.ru, скрин копия страницы <http://www.google.ru/adwords/how-it-works/>, скрин копия страницы <https://support.google.com/adwordspolicy/answer/6020955>, скрин копия страницы <https://support.google.com/adwordspolicy/answer/6023676>.

В целях осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства о рекламе, в адрес ООО НПП «Ижинформпроект» и ООО «Ижтэндер» были направлены запросы о представлении документов и информации, необходимых для рассмотрения заявления по существу.

08.06.2016 года ООО НПП «Ижинформпроект» представило письменное пояснение от 07.06.2016 № 06/08, копию приказа об удостоверяющем центре «InfoTrust», копию письма АО «Регионального Сетевого Информационного Центра» от 11.04.2016 года, копию письма Управления федеральной налоговой службы в адрес ООО НПП «Ижинформпроект» от 06.04.2016 № 09-12/048800, копию письма Управления федеральной службы по надзору в сфере природопользования по Удмуртской Республике в адрес ООО НПП «Ижинформпроект» от 06.04.2016 № 02-37/307, копию письма Управления пенсионного фонда Российской Федерации в г. Ижевске Удмуртской Республики в адрес ООО НПП «Ижинформпроект» от 21.04.2016 № 5641/16-11, копию прайс-листа на оказание услуг по содействию участия в торгах, копии договоров предоставления услуг удостоверяющего центра, копии договоров оказания услуг оператора электронного документооборота в системе «КРИПТОСВЯЗЬ», копию решения о государственной регистрации товарного знака от 19.05.2016 года.

Согласно письменному пояснению, ООО НПП «Ижинформпроект» осуществляет предпринимательскую деятельность на рынке информационных технологий с 1992 года основными направлениями деятельности являются: оказание консультационных услуг в области информационной безопасности; оказание услуг по организации защищенного электронного документооборота и защищенного межсетевому взаимодействию; поставка, установка, настройка и сопровождение средств систем защиты информации; оказание услуг телематических служб и передачи данных; оказание услуг аккредитованного удостоверяющего центра «InfoTrust»; оказание услуг по содействию в аккредитации на электронных торговых площадках, сопровождение процедур аукциона и конкурса. Указанные услуги могут оказываться лицом на всей территории Российской Федерации.

10.06.2016 года ООО «Ижтэндер» представило письменное пояснение от 10.06.2016 года, копию устава ООО «Ижтэндер», копию выписки из Единого государственного реестра юридических лиц от 03.06.2016 года, копию свидетельства о государственной регистрации серии 18 № 002985602 о государственной регистрации юридического лица, копию свидетельства серии 18 № 003425166 о постановке на учет российской организации в налоговом органе по месту ее нахождения, письмо о видах деятельности, осуществляемой ООО «Ижтэндер»,

копию свидетельства от 29.04.2015 № 629 об аккредитации удостоверяющего центра, копию лицензии от 13.04.2015 серии ЛСЗ № 005004, копии договоров на оказание услуг удостоверяющего центра, копию договора от 06.04.2015 № 008 на оказание услуг по изготовлению и размещению рекламы, копии актов сдачи-приемки работ по договору от 06.04.2015 № 008, копии платежных поручений по договору от 06.04.2015 № 008.

Согласно письменному пояснению, между Обществом и ИП <...> заключен договор от 06.04.2016 № 008, в соответствии с которым, предприниматель обязуется оказывать услуги по изготовлению и размещению рекламы в системе «Google AdWords», а также по ведению и сопровождению рекламной кампании в период действия заключенного между сторонами договора (до 31.12.2016 года включительно). ООО «Ижтендер», был предоставлен список текстовых объявлений, заголовков объявлений и ключевых запросов, которые должны были использоваться при проведении рекламной кампании. На основании представленных списков, сторонами составлен и подписан перечень текстов объявлений, заголовков объявлений, ключевых запросов, среди которых слово «Ижинформпроект» отсутствовало.

Также ООО «Ижтендер» поясняет, что в силу указанного договора, ответственность за соответствие рекламной кампании нормам действующего законодательства несет ИП <...>.

30.06.2016 года ИП <...> представил в Удмуртское УФАС России письменное пояснение № 12, копию договора от 06.04.2015 № 008 на оказание услуг по изготовлению и размещению рекламы, копии актов сдачи-приемки работ по договору от 06.04.2015 № 008.

Согласно письменному пояснению, во исполнение договора от 06.04.2015 № 008, после изучения статистических данных по различным ключевым фразам на интернет-ресурсе «Wordstat», предпринимателем было принято решение об использовании в качестве ключевого запроса дополнительных слов, в том числе «Ижинформпроект», без согласования с ООО «Ижтендер».

27.05.2016 года в адрес предпринимателя обратилось ООО «Ижтендер» с претензией о том, что реклама отображается некорректно, с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. На основании данной претензии, распространение рекламы с использованием слова «Ижинформпроект» прекращено.

По факту распространения данной рекламы Удмуртским УФАС России определением от 13.07.2016 года было возбуждено дело № ТГ04-03/2016-125Р по признакам нарушения пункта 4) части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» в отношении индивидуального предпринимателя <...> с привлечением к участию в деле в качестве заявителя – общества с ограниченной ответственностью научно-производственное предприятие «Ижинформпроект» (адрес: 426057, г. Ижевск, ул. Бородина, д. 21, оф. 207, ИНН 1831014533, ОГРН 1021801161140), заинтересованного лица - общества с ограниченной ответственностью «Ижтендер» (адрес: 426072, г. Ижевск, ул. 40 лет Победы, д. 122, ИНН 1840001668 , ОГРН 11840008411).

Рассмотрение дела назначено на 06.09.2016 года в 09 часов 00 минут.

22.08.2016 года ООО «Ижтендер» представило копию претензии от 27.05.2016 № 17, направленной в адрес ИП <...>, копию ответа ИП <...> от 27.05.2016 года, направленного в адрес ООО «Ижтендер».

25.08.2016 года ИП <...> представил копию претензии ООО «Ижтендер» от 27.05.2016 № 17.

30.08.2016 года ООО НПП «Ижинформпроект» представило ходатайство от 29.09.2016 исх. № 08/38 об истребовании дополнительных материалов у ООО «Гугл» в целях полного и всестороннего рассмотрения дела № ТГ04-03/2016-125Р.

Также ООО НПП «Ижинформпроект» представило ходатайство от 29.09.2016 № 08/39 о переносе рассмотрения дела № ТГ04-03/2016-125Р в связи с невозможностью участия в рассмотрении данного дела 06.09.2016 года представителей Общества. К данному ходатайству были приложены копия приказа от 29.08.2016 № 13-О «О предоставлении отпуска», копия приказа от 29.08.2016 № 14-О «О предоставлении отпуска».

На заседании Комиссии Удмуртского УФАС России 06.09.2016 года ИП <...> пояснил, что во исполнение договора от 06.04.2015 № 008, после изучения статистических данных по различным ключевым фразам на интернет-ресурсе «Wordstat», предпринимателем было принято решение об использовании в качестве ключевых запросов дополнительных слов, в том числе «Ижинформпроект», без согласования с ООО «Ижтендер». 27.05.2016 года в адрес предпринимателя обратилось ООО «Ижтендер» с претензией о том, что реклама отображается некорректно, с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. На основании данной претензии, распространение рекламы с использованием слова «Ижинформпроект» прекращено.

Также, предприниматель уточнил, что доступ к «личному кабинету» в системе «Google AdWords» ООО «Ижтендер» не передавался. ИП <...> не знал, что слово «Ижинформпроект» является фирменным наименованием ООО НПП «Ижинформпроект», считал данное слово обозначением площадки, которая является продуктом, продаваемым ООО «Ижтендер».

Представители ООО «Ижтендер» поддержали доводы, изложенные в письменном пояснении от 10.06.2016 года, а также уточнили, что в силу указанного договора, ответственность за соответствие рекламной кампании нормам действующего законодательства несет ИП <...>.

Комиссия Удмуртского УФАС России рассмотрела ходатайство ООО НПП «Ижинформпроект» от 29.09.2016 исх. № 08/38 об истребовании дополнительных материалов у ООО «Гугл» и сочла необходимым удовлетворить данное ходатайство в целях получения дополнительной информации для полного и всестороннего рассмотрения дела № ТГ04-03/2016-125Р.

Также Комиссией удовлетворено ходатайство ООО НПП «Ижинформпроект» от 29.09.2016 № 08/39 о переносе рассмотрения дела № ТГ04-03/2016-125Р.

Определением от 06.09.2016 года рассмотрение дела № ТГ04-03/2016-125Р отложено в виду необходимости получения дополнительной информации на 05.10.2016 года.

Письмом от 13.09.2016 года в адрес ООО «Гугл» направлен запрос представлении документов и информации, необходимых для рассмотрения дела № ТГ04-03/2016-125Р по существу.

03.10.2016 года ООО «Ижтэндер» представило письменное пояснение от 03.10.2016 № 246, копию платежного поручения от 05.04.2016 № 161, от 19.04.2016 № 188. Согласно письменному пояснению, оплата размещения рассматриваемой рекламы производилась Обществом. Оплата в системе «Google» осуществляется путем перечисления денежных средств на счет аккаунта, с которого происходит автоматическое списание денежных средств на рекламные объявления, в зависимости от того, какую цену за показ того или иного объявления установил ИП <...>. Следовательно, плата Обществом за определенное объявление с использованием слова «Ижинформпроект» не осуществлялась.

Оплата рекламы производилась на основании счетов ООО «Гугл», направленных ИП <...> в адрес ООО «Ижтэндер», поскольку у Общества отсутствовал доступ к аккаунту.

04.10.2016 года ООО «Гугл» представило письменное пояснение от 03.10.2016 года, согласно которому рассматриваемая рекламная информация распространялась в период с 16.03.2016 года по 10.06.2016 года, рекламодателем является ООО «Ижтэндер». Оплата оказанных услуг подтверждается платежными поручениями (от 05.04.2016 № 161, от 19.04.2016 № 188, от 06.05.2016 № 216, от 16.05.2016 № 228, от 23.05.2016 № 243, идентификатор клиента 1546-2057-0097-2093), счетами-фактурами, актами сдачи-приемки и актами сверки.

На заседании Комиссии Удмуртского УФАС России 05.10.2016 года представители заявителя поддержали доводы, изложенные в заявлении, а также указали, что, согласно сведениям Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, ИП <...> 09.03.2016 года прекратил свою предпринимательскую деятельность. Следовательно, договор от 06.04.2015 № 008, заключенный между ООО «Ижтэндер» и ИП <...> является недействительным с 09.03.2016 года.

Также представители ООО НПП «Ижинформпроект» заявили ходатайство об ознакомлении с материалами дела № ТГ04-03/2016-125Р.

ИП <...> заявил ходатайство о представлении дополнительных документов и информации.

Представитель ООО «Ижтэндер» поддержал ранее представленные доводы.

На заседании Комиссии Удмуртского УФАС России в присутствии лиц, участвующих в деле № ТГ04-03/2016-125Р, произведен осмотр управляющего аккаунта ИП <...> «Повышение прибыли» в рекламной системе «Google AdWords».

В результате данного осмотра установлено следующее.

Доступ к аккаунту «Повышение прибыли» в рекламной системе «Google AdWords» имеет лишь ИП <...> с 16.04.2015 года, выставление счетов на оплату за рекламу осуществляется из данного аккаунта индивидуальным предпринимателем.

С помощью сервиса подбора слов на сайте wordstat.yandex.ru предпринимателем подобран не согласованный с ООО «Ижтэндер» клиентский запрос

«Ижинформпроект».

Комиссией Удмуртского УФАС России, рассмотрев ходатайства ООО НПП «Ижинформпроект» и ИП <...>, было принято решение указанные ходатайства удовлетворить, объявить перерыв в рассмотрении дела № ТГ04-03/2016-125Р до 10.10.2016 года в 13 часов 00 минут.

07.10.2016 года ИП <...> представил письменное пояснение со скрин-шотами, отражающее процесс выставления счетов на оплату за рекламу в системе «Google AdWords», процесс подбора клиентских запросов на сайте wordstat.yandex.ru, а также процесс подстановки клиентского запроса в текст заголовка объявления, в результате чего, в заголовок рассматриваемой рекламы автоматически было подставлено ключевое слово «Ижинформпроект».

10.10.2016 года на заседании Комиссии Удмуртского УФАС России представители ООО НПП «Ижинформпроект» пояснили, что ИП <...>, оказывал ООО «Ижтендер» услуги по распространению рекламы в сети Интернет вне договора от 06.04.2015 № 008. Счета на оплату рекламы на сайте google.ru выставлялись непосредственно в адрес ООО «Ижтендер» и оплачивались данным лицом. ООО «Ижтендер» является рекламодателем как лицо, определившее объект рекламирования и содержание рассматриваемой рекламы.

ИП <...> поддержал представленные ранее доводы, а также ходатайствовал о приобщении к материалам дела № ТГ04-03/2016-125Р копии письма предпринимателя, направленного в адрес ООО «Ижтендер» о смене ОГРНИП с 17.03.2016 года. Данное ходатайство было удовлетворено.

Представитель ООО «Ижтендер» поддержал представленные ранее доводы.

Изучив материалы дела № ТГ04-03/2016-125Р, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

Протоколом осмотра доказательства № 18АБ0872521 от 05.04.2016 года зафиксирован факт распространения в единой информационной сети Интернет на сайте google.ru рекламной информации следующего содержания: «Ижинформпроект – izhtender.ru order.izhtender.ru ЭЦП + аккредитация + обучение = скидка 30% (Спецпредложение «Легкий старт»)». При переходе по ссылке, содержащейся в данном рекламном блоке, открывается сайт order.izhtender.ru.

На основании данных Российского НИИ Развития общественных Сетей (сайт ripn.net), доменное имя order.izhtender.ru зарегистрировано ООО «Ижтендер».

Согласно пункту 1) статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к

которым направлена реклама.

Рассматриваемое сообщение адресовано неопределённому кругу лиц, направлено на привлечение внимания к объектам рекламирования (наименованию «Ижинформпроект, услугам по предоставлению электронно-цифровой подписи, аккредитации, спецпредложению «Легкий старт», сайтам izhtender.ru и order.izhtender.ru), формирование и поддержание интереса к ним, следовательно, является рекламой.

Согласно части 1 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Исходя из пункта 4) части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

В соответствии с пунктом 7) статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» конкуренция - это соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Согласно пункту 9) статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция – это любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Статьей 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию путем совершения хозяйствующим субъектом действий, способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», включая размещение в доменном имени и при других способах адресации.

В силу статьи 1473 Гражданского кодекса Российской Федерации, юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском

обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица. Фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности. Юридическое лицо должно иметь одно полное фирменное наименование и вправе иметь одно сокращенное фирменное наименование на русском языке. Юридическое лицо вправе иметь также одно полное фирменное наименование и (или) одно сокращенное фирменное наименование на любом языке народов Российской Федерации и (или) иностранном языке.

Частью 3 статьи 1474 Гражданского кодекса Российской Федерации установлен запрет на использование юридическим лицом фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица или сходного с ним до степени смешения, если указанные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность и фирменное наименование второго юридического лица было включено в единый государственный реестр юридических лиц ранее, чем фирменное наименование первого юридического лица.

На основании части 2 статьи 1475 Гражданского кодекса Российской Федерации, исключительное право на фирменное наименование возникает со дня государственной регистрации юридического лица и прекращается в момент исключения фирменного наименования из единого государственного реестра юридических лиц в связи с прекращением юридического лица либо изменением его фирменного наименования.

Согласно свидетельству серии 18 № 1328865 о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц о юридическом лице, ООО НПП «Ижинформпроект» зарегистрировано 16.11.1992 года.

Исходя из данных Единого государственного реестра юридических лиц, Общество имеет полное наименование общество с ограниченной ответственностью научно-производственное предприятие «Ижинформпроект», а также сокращенное наименование - ООО НПП «Ижинформпроект».

В соответствии с данными Единого государственного реестра юридических лиц, ООО «Ижтендер» зарегистрировано 21.06.2011 года, имеет полное наименование общество с ограниченной ответственностью «Ижтендер» и сокращенное - ООО «Ижтендер».

В силу свидетельств об аккредитации удостоверяющего центра от 19.07.2012 № 17 и от 29.04.2015 № 629, ООО НПП «Ижинформпроект» и ООО «Ижтендер» (соответственно) являются лицами, соответствующими требованиям Федерального закона от 06.04.2011 № 63 «Об электронной подписи».

Исходя из письменных пояснений ООО НПП «Ижинформпроект» (от 07.06.2016 № 06/08) и ООО «Ижтендер» (от 10.06.2016 года), а также копий договоров на оказание услуг удостоверяющего центра, Общества осуществляют аналогичную деятельность по оказанию услуг аккредитованного удостоверяющего центра, сопровождение процедур аукциона и конкурса. Указанные услуги могут



оказываться данными лицами на всей территории Российской Федерации.

Следовательно, ООО НПП «Ижинформпроект» и ООО «Ижтэндер» осуществляют одни и те же виды деятельности на одном товарном рынке - деятельность по оказанию услуг аккредитованного удостоверяющего центра, сопровождение процедур аукциона и конкурса на территории Удмуртской Республики, что свидетельствует о наличии конкурентных отношений между данными Обществами.

Учитывая, что ООО НПП «Ижинформпроект» зарегистрировано в Едином государственном реестре юридических лиц 16.11.1992 года, то данное лицо имеет приоритет перед ООО «Ижтэндер» в использовании фирменного наименования - ООО НПП «Ижинформпроект».

Таким образом, распространение 05.04.2016 года в единой информационной сети Интернет на сайте google.ru рекламной информации следующего содержания: «Ижинформпроект – izhtender.ru order.izhtender.ru ЭЦП + аккредитация + обучение = скидка 30% (Спецпредложение «Легкий старт»)», с использованием части фирменного наименования «Ижинформпроект» в нарушение требований Гражданского кодекса Российской Федерации противоречит обычаям делового оборота, принципам добросовестности и справедливости, способно причинить убытки ООО НПП «Ижинформпроект», что является нарушением пункта 4) части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных [частями 2 - 8 статьи 5](#) настоящего Федерального закона.

В силу части 8 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Между ООО «Ижтэндер» и ИП <...> заключен договор от 06.04.2015 № 008, в соответствии с которым, предприниматель обязуется оказывать услуги по изготовлению и размещению рекламы в системе «Google AdWords», а также по ведению и сопровождению рекламной кампании в период действия заключенного между сторонами договора (до 31.12.2016 года включительно).

Приложением № 1 к указанному договору ООО «Ижтэндер» и ИП <...> согласован перечень текстов объявлений, заголовков и ключевых запросов, в котором отсутствовало слово «Ижинформпроект».

Актами сдачи-приемки работ № 008-14 от 31.05.2016 года, № 008-13 от 30.04.2016 года, №008-12 от 31.03.2016 года, № 008-11 от 29.02.2016 года, № 008-10 от 31.01.2016 года, № 008-9 от 31.01.2015 года, № 008-8 от 30.11.2015 года, № 008-7 от 31.10.2015 года, № 008-6 от 30.09.2015 года работы по договору № 008 от 06.04.2015 года выполнены полностью и в срок, ООО «Ижтэндер» претензий по объему, качеству и срокам оказания услуг не имеет.

Система «AdWords» - это сервис контекстной, поисковой рекламы, предоставляющий интерфейс и инструменты для создания рекламных сообщений.

Процесс создания рекламы в «Google AdWords» состоит из нескольких этапов:

- создание аккаунта в «Google AdWords»;
- выбор целевой аудитории путём выбора местоположения (страна, регион, город), языка потенциальных клиентов, а также демографических показателей;
- указание бюджета рекламной кампании;
- установка цены за клик по рекламному сообщению;
- создание рекламного объявления (заголовок объявления, описание продукта, адрес веб-страницы, на которую перейдет пользователь, нажавший на контекстное объявление);
- выбор ключевых слов, при использовании которых в поисковом запросе пользователя будет показано размещаемое объявление;
- выбор способа оплаты и ввод платежных данных.

Для эффективного определения ключевых слов, при использовании которых в поисковом запросе будет показано размещаемое объявление на сайте yandex.ru существует сервис «Wordstat».

Согласно информации, размещенной на сайте yandex.ru, для подбора ключевых слов необходимо ввести слово или словосочетание, обозначающее рекламируемые товары или услуги. В результатах подбора будет приведена статистика запросов на сайте yandex.ru, включающих заданное слово или словосочетание, а также других запросов, которые делали искавшие его пользователи. Цифры рядом с каждым запросом в результатах подбора слов дают предварительный прогноз числа показов в месяц, которое можно получить, выбрав этот запрос в качестве ключевого слова.

Исходя из письменного пояснения ИП <...> вх. № 8101 от 07.10.2016 года, а также представленных скрин-шотов, с ноября 2013 года у предпринимателя существует управляющий аккаунт в системе «Google AdWords», в котором отражаются все клиенты и их рекламные кампании, находящиеся под управлением предпринимателя. Так, среди наименований организаций присутствует «ИжТендер ООО «ИЖТЕНДЕР» 825-401-3387».

16.04.2015 года ИП <...> создан аккаунт ООО «Ижтендер», также у предпринимателя имеется доступ к данному аккаунту. Счет на оплату услуг за рекламу на сайте google.ru формируется в данном аккаунте, в счете указывается следующая информация: «Продавец» - ООО «Гугл», «Покупатель» - ООО «Ижтендер». Кроме того, в данном платежном документе отсутствует информация об определенной рекламе, оплата производится за рекламную компанию в целом. Указанный счет ИП <...> направляет в адрес ООО «Ижтендер» для оплаты, что подтверждается платежными поручениями от 05.04.2016 № 161 и от 19.04.2016 № 188.

В системе «Google AdWords» существует сервис – «оператор KeyWord», с помощью которого осуществляется динамическая вставка ключевых слов в объявления, что делает рекламу более релевантной. С помощью данной функции система «Google AdWords» автоматически подставила в текст заголовка рассматриваемой рекламы слово «Ижинформпроект».

Таким образом, учитывая содержание приложения № 1 к договору от 06.04.2015 № 008, заключенного между ООО «Ижтэндер» и ИП <...>, содержание письменных пояснений ИП <...> от 30.06.2016 № 12, от 07.10.2016 вх. № 8101, а также отсутствие доказательств согласования ООО «Ижтэндер» рекламной информации «Ижинформпроект – izhtender.ru order.izhtender.ru ЭЦП + аккредитация + обучение = скидка 30% (Спецпредложение «Легкий старт»)), Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о том, что ИП <...> в нарушение положений договора от 06.04.2015 № 008 было принято решение об использовании в качестве ключевого запроса дополнительного слова «Ижинформпроект», без согласования с ООО «Ижтэндер».

Следовательно, ИП <...> является рекламопроизводителем рассматриваемой рекламы, как лицо, осуществившее приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму, по вине которого произошло нарушение требования пункта 4) части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

На основании изложенного, в действиях ИП <...> по распространению 05.04.2016 года в единой информационной сети Интернет на сайте google.ru рекламной информации следующего содержания: «Ижинформпроект – izhtender.ru order.izhtender.ru ЭЦП + аккредитация + обучение = скидка 30% (Спецпредложение «Легкий старт»))» сожрежятся признаки нарушения требования пункта 4) части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Учитывая, что рассматриваемая реклама по состоянию на 10.10.2016 года не распространяется, Комиссия Удмуртского УФАС России считает, что необходимость в выдаче ИП <...> предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе отсутствует.

Комиссия Удмуртского УФАС России рассмотрела довод ООО НПП «Ижинформпроект» о том, что договор от 06.04.2015 № 008, заключенный между ООО «Ижтэндер» и ИП <...> является недействительным с 09.03.2016 года, поскольку ИП <...> с 09.03.2016 года прекратил свою предпринимательскую деятельность, и считает его не подлежащим удовлетворению на основании следующего.

Статья 23 Гражданского кодекса Российской Федерации устанавливает, что гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

В силу статьи 420 Гражданского кодекса Российской Федерации, договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. К договорам применяются правила о двух- и многосторонних сделках, предусмотренные главой 9 данного Кодекса, если иное не установлено настоящим Кодексом.

Согласно статье 166 Гражданского кодекса Российской Федерации, сделка недействительна по основаниям, установленным законом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка). Оспоримая сделка может быть признана недействительной, если она нарушает права или охраняемые законом интересы лица, оспаривающего сделку, в том числе повлекла неблагоприятные для него

последствия.

Согласно данным Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей 09.03.2016 года ИП <...> прекратил предпринимательскую деятельность. 15.03.2016 года ИП <...> присвоен ОГРНИП <...>.

Вместе с тем, в Удмуртском УФАС России отсутствует решение суда о признании указанного договора недействительным, кроме того, антимонопольный орган не наделен полномочиями по признанию договоров недействительными.

Также, в соответствии с актами сдачи-приемки работ № 008-14 от 31.05.2016 года, № 008-13 от 30.04.2016 года, №008-12 от 31.03.2016 года, № 008-11 от 29.02.2016 года, № 008-10 от 31.01.2016 года, № 008-9 от 31.01.2015 года, № 008-8 от 30.11.2015 года, № 008-7 от 31.10.2015 года, № 008-6 от 30.09.2015 года, договор № 008 от 06.04.2015 года исполняется и после 09.03.2016 года.

Таким образом, довод ООО НПП «Ижинформпроект» о том, что договор от 06.04.2015 № 008 является недействительным с 09.03.2016 года, не обоснован.

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37, 38, 39, 40, 41, 42, 43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, пунктом 3.58 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу «Ижинформпроект – izhtender.ru order.izhtender.ru ЭЦП + аккредитация + обучение = скидка 30% (Спецпредложение «Легкий старт»)», распространявшуюся 05.04.2016 года в единой информационной сети Интернет на сайте google.ru,

ненадлежащей, нарушающей требования пункта 4) части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать индивидуального предпринимателя <...> рекламопроизводителем, нарушившим требования пункта 4) части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Не выдавать индивидуальному предпринимателю <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела № ТГ04-03/2016-125Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для решения вопроса о возбуждении в отношении индивидуального предпринимателя <...> производства по делу об административном правонарушении, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Заместитель председателя Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>